VISIT…

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

100

ЭКЗАМЕНАЦИОННЫХ ОТВЕТОВ

ЭКСПРЕСС - СПРАВОЧНИК ДЛЯ СТУДЕНТОВ ВУЗОВ

ББК 69
К 69

Рецензенты
доктор юридических наук, профессор *Прусаков Ю. М.*
доктор юридических наук, профессор *Акопов Л. В.*

Авторский коллектив:
Л. Ю. Колюшкина (гл. 4, 6, 10)
Н. И. Лавриненко — кандидат философских наук, доцент (гл. 1, 5, 7, 8, 9)
М. Б. Смоленский — доктор социологических наук, кандидат юридических наук, профессор (Введение, гл. 2, 3, 11, 12)

Ответственный редактор:
М. Б. Смоленский

Колюшкина Л.Ю., Лавриненко Н.И., Смоленский М.Б.
К 69 Теория государства и права: 100 экзаменационных ответов. Экспресс-справочник для студентов вузов. Изд-е 3-е, перераб. и доп. — Москва: И КЦ «МарТ»; Ростов н/Д: издательский центр «МарТ», 2004. - 304 с.

В справочнике приведены ответы на экзаменационные вопросы по теории государства и права. Это достаточно подробное изложение материма по важнейшим аспектам базовой юридической дисциплины.

Ответы на экзаменационные вопросы даны в соответствии с новой программой курса, закрепленной в Государственном стандарте высшего образования.

ISBN5-241-00409-2

ББК 69

© КолюшкинаЛ.Ю.,Лавриненко Н.И., Смоленский М.Б., 2004
© Оформление: ИКЦ «МарТ», 2004
© Оформление: издательский центр «МарТ», 2004

www.infanata.org

1. Предмет и метод теории государства и права

Каждая наука имеет свой предмет исследований, т. е. определенный кругявлений, закономерностей, которые находятся в центре ее внимания. Без предмета, как писал еще Гегель, не может быть и самой науки. Выделение предмета изучения позволяет говорить о научной зрелости, самостоятельности, эффективности научной деятельности.

Теория государства и права относится к общественным наукам. Ее предметом являются общие закономерности возникновения, развития, смены государственно-правовых явлений.

Теорию государства и права можно определить как учение о сущности, свойствах, социальном назначении, закономерностях возникновения и существования государства и права как целостных, взаимосвязанных явлений.

Для предмета теории государствам права характерны следующие особенности:

1. Теория государства и права изучает общие политико-юридические закономерности возникновения, развития, функционирования государства и права, знание которых позволяет выяснить сущность данных явлений, их социальное предназначение.
2. Государство и право изучаются в их единстве. Они органически взаимодействуют и не могут существовать друг без друга. В юридической науке все большее распространение получила версия, предлагающая переименовать теорию государства и права в теорию права и государства. Это не просто «перемена мест слагаемых». Тем самым подчеркивается приоритетное положение права, необходимость подчинения государства праву, что имеет особое звучание в свете задач построения правового государства.
3. В теории государства и права исследования строятся на основе постулатов, сформулированных еще Платоном:

1) государство и право нужно изучать такими, какими они должны быть (первоначально следует разработать учение об идеальном государстве);
2) государство и право нужно изучать такими, какими они есть (изучение реально существующих государств позволяет выявлять их сущность, особенности; сравнение с идеальной моделью дает возможность определять пути дальнейшего развития, совершенствования российской государственности).

Каждая наука имеет не только свой предмет исследования, но и специфические методы его познания. От степени методологической разработанности напрямую зависит эффективность научной деятельности.

Государственно-правовые явления изучаются с различных мировоззренческих позиций. Одни связывают государство и право с божественной волей, другие — с психикой человека, с действием природных сил. Таким образом, именно от методологической основы зависят конкретные результаты исследования.

Методологической основой теории государства и права является философия, которая изучает наиболее общие законы развития человеческого бытия, мышление человека. Методологическое значение имеют общие философские категории (например: сущность, функции, формы), принципы познания (например, принцип комплексности),общенаучные приемы познания (например, анализ и синтез). Теория государства и права, используя философские категории, изучает, какое выражение они находят применительно к государству и праву.

Теория и практика показали, что правильным может быть мышление, основанное на преемственности развивающихся методов исследования. При этом нужно помнить, что абсолютизация какого-либо свойства государства и права неизбежно приводит к ограниченности исследования. Любой метод исследования имеет свои законы, принципы, а также пределы возможного.

Методы теории государства и права можно разделить на общие, специальные и частные. К общим методам, например, относятся:

1) метод анализа и синтеза (изучается структура государства и права, определяется характер взаимодействия между составными элементами: аналитические знания отдельных сторон государства и права синтезируются и превращаются в общие представления);
2) логический (позволяет освободиться от случайностей, выявить в историческом процессе наиболее существенное и закономерное и выразить в научных категориях);
3) метод восхождения от абстрактного к конкретному и от конкретного к абстрактному.

В последние годы все большее распространение получают специальные методы познания, такие, например, как:

4) функциональный (структурные элементы государственно-правовых систем рассматриваются с точки зрения их социального назначения, роли, функции);
5) статистический (состояние государственно-правовых явлений отражается с помощью количественных данных);
6) индукция и дедукция.

Частные методы вырабатываются и используются только в рамках юридической науки. Например: метод сравнительного правоведения, метод технико-юридического анализа, методы толкования права.

Таким образом, метод теории государства и права сложен по своей структуре. Он представляет собой совокупность общефилософских, общенаучных и частнонаучных приемов и способов изучения государства и права. И находится в стадии нового осмысления и развития.

2. Теория государства и права в системе юридических и гуманитарных наук

Юридические науки весьма разнообразны. Они делятся на три группы:

- теоретико-исторические (история государства и права России, история государства и права зарубежных стран, теория права и государства).
- отраслевые (финансовое право, административное право, конституционное право и т. д.).
- специально-юридические (судебная бухгалтерия, судебная психиатрия, криминалистика).

Теория государства и права занимает особое место в системе юридических наук. Это своеобразная «таблица умножения».

Теория государства и права представляет собой фундаментальную отрасль правоведения, она выполняет методологическую функцию по отношению к другим юридическим наукам.

Теория государства и права относится к общественным наукам, которые, как известно, изучают общество, человека, сознание. Все науки в той или иной мере затрагивают вопросы государственной власти, государства, права. И отсюда их тесное взаимодействие.

Например, используя законы материалистической диалектики, теория государства и права изучает специфические стороны государства и права. Знание философии позволяет избежать мировоззренческих ошибок.

Опираясь на положения экономической науки, теория государства и права исходит из того, что государство и право — это важнейшие элементы надстройки, возвышающейся над экономическим базисом общества. Экономика — основной объект государственного управления. Эффективное проведение экономических реформ невозможно без участия государства.

Тесные контакты имеет теория государства и права с политологией. У них общие объекты исследования, но подходы разные. Теория изучает государство и право с точки зрения их внутреннего строения, политическая наука рассматривает государство как элемент политической системы общества. Это позволяет

теории удачно использовать положения и выводы, сделанные политологией, и наоборот.

Теория государства и права взаимодействует и с другими гуманитарными науками (историей, социологией). Такие тесные контакты обогащают научную деятельность, поднимают ее социальную ценность, помогают проверить на практике.

3. Причины и пути возникновения государства

Государство как конкретно-историческое явление существовало не всегда. Оно возникло на определенном этапе развития человечества. Новые данные археологии указывают на огромную роль «неолитической революции» (от «неолит» — новый каменный век) в происхождении государства.

Исторически первой формой существования человеческого общества был род, для которого характерны коллективизм в производстве и управлении; уравнительное распределение добываемых благ; строго фиксированная система половозрастного разделения труда, брачно-семейных отношений; наличие властных институтов в лице вождей, предводителей рода, военачальников, жрецов, совета старейшин, собрания взрослых членов рода; регуляция отношений мононормами, представляющими собой нерасчлененное единство верований, мифов, традиций, обычаев, морали.

Приблизительно 10-12 тыс. лет назад в различных регионах мира начался переход от собирательства, охоты и рыболовства, которые объединялись в деятельности одного человека, к земледелию и скотоводству, т. е. переход от присваивающего к производственному хозяйству, основанному на разделении функций. Переход к производящей экономике был вызван такими экономическими кризисными явлениями, как неблагоприятные изменения климата, исчезновение растений и крупных животных, которыми питался человек, что угрожало существованию человечества как биологического вида. Люди вынуждены были расширить питательный рацион, одомашнивая растения и животных, что позволяло им иметь достаточно надежный источник питания. Постепенно человечество переходит от архаичных форм земледелия и скотоводства, связанных с присвоением готовых растительных и животных форм, к развитым формам, направленным на преобразование природы и производство

орудий труда, пищи, и играющим основную экономическую роль в жизни общества. Так на смену присваивающе-потребительской экономике пришла экономика производящая. Произошла «неолитическая революция», коренным образом изменившая всю систему социальных отношений первобытного общества.

Переход к производящей экономике послужил толчком к трем крупным разделениям общественного труда — отделению скотоводства от земледелия, отделению ремесла и обособлению слоя людей, занятых в сфере обмена-торговли. Систематизация и разделение функций увеличили возможности человека, производительность его труда. Возросла роль мужского труда как более производительного по сравнению с женским домашним. В связи с этим матриархальный род уступил место патриархальному, где родство велось по отцовской линии. Родовая община начинает делиться на патриархальные семьи (земледельцев, скотоводов, ремесленников). Впервые в обществе появляется так называемый избыточный продукт, который может свободно отчуждаться. Он обусловил появление возможности для товарообмена и присвоения результатов чужого труда, возникновения частной собственности, нарастания социального неравенства, выделения богатых и бедных, управляющих и управляемых. Социальное расслоение было источником конфликтов, нарушало стабильность совместного проживания людей. Все это объективно требовало возникновения государства для обеспечения функционирования производящей экономики, интеграции общества, социального контроля и управления.

Таким образом, «неолитическая революция» объективно, в силу своего внутреннего развития приводит первобытное общество к социальному расслоению, появлению классов, зарождению государства как особого проявления публичной власти, стоящей над обществом и осуществляющей управление обществом в интересах одного класса, определенной части общества с помощью специально подготовленных для этого людей, органов принуждения и правовых норм.

На процесс возникновения государства оказали влияние не только социальные факторы (общественное разделение труда, частная собственность, деление общества на классы), но и де-

мографические, и психологические, антропологические, этнические, географические, геополитические (угроза военных захватов). Так, в результате перехода от кочевого к оседлому образу жизни возникли специальные родовые органы, которые регулировали процессы естественного воспроизводства. Они ввели запрет на кровосмешение (инцест), поддерживали развитие связей с другими родами для взаимообмена женщинами. Эти органы представляли собой древнейшие элементы нарождающейся государственности.

Психологическими причинами возникновения государства являлся природный страх человека перед другим человеком. Эгоизм и агрессивность сочетаются в человеке со стремлением к совместному проживанию и пониманием необходимости создания специальных органов управления, стоящих над обществом.

Выделяют следующие пути возникновения государства: 1) восточный (азиатский); 2) западный (европейский); 3) синтезный.

Государства Древнего Востока возникли в силу необходимости организации населения для проведения ирригационных работ в долинах рек Нила, Тигра, Евфрата, Инда, Ганга, Янцзы. Это были зоны поливного земледелия, на которых предусматривалось выполнение крупномасштабных общественных работ по сооружению, эксплуатации и защите мощных ирригационных систем. Именно в этих регионах из родоплеменной знати возникает разветвленный аппарат управления, объединяющий усилия общинников и распределеляющий произведенный продукт. При этом большая часть полученного продукта сосредоточивалась в руках родоплеменной знати, которая постепенно превращалась в обособленную касту управленцев, эксплуатирующую труд общинников.

Таким образом, в основе социальной дифференциации между группами людей в странах Востока лежало **политическое неравенство,** т. е. положение групп в соответствующих иерархиях власти, возможность распоряжаться собственностью, распределять ресурсы, имеющиеся привилегии. Государственная власть носила деспотический характер, что было вызвано срастанием политической и экономической власти. Управление страной

деспот осуществлял с помощью разветвленного бюрократического аппарата. Социальной опорой восточного деспотизма была сельская община, основанная на коллективной (общинной) собственности на землю.

Итак, восточный путь возникновения государства характеризуется, во-первых, устойчивостью сельской общины, которая замедляла социально-экономическое расслоение общества и порождала деление людей на управляющих и управляемых. Во-вторых, исполнявшая общественные должности родоплеменная знать постепенно трансформировалась в государственные органы (государственно-чиновничий аппарат). В-третьих, общественная (коллективная) собственность постепенно превращалась в государственную, которая на Востоке являлась доминирующей, а частная собственность здесь не играла существенной роли. В-четвертых, государство выступало организатором производства: оно одновременно и управляло сельскими общинами, и эксплуатировало их.

Восточный путь оказался исторически наиболее распространенным, типичным, в отличие от западного пути, который был уникальным явлением, своего рода исключением из общего правила. Образование государства на территории Европы было обусловлено возникновением **имущественного неравенства,** появлением частной собственности на землю, скот, рабов и расколом общества на классы. Ф. Энгельс, исследуя проблему возникновения государства в работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства», отмечал, что классической его формой является возникновение Афинского государства. Здесь первоначально общество делится на свободных, не свободных и иностранцев. Затем свободные делятся на классы: родовую знать, свободных ремесленников, крестьян, торговцев, художников и пр. В основе раскола общества на классы лежит процесс образования частной собственности, которая явилась результатом совершенствования и повышения эффективности средств производства. Именно благодаря постоянному совершенствованию орудий труда отдельные семьи могли существовать самостоятельно. Земля из общинной собственности переходит в семейную, т. е. частную. Частная собственность позво-

лила одним богатеть, а другим беднеть и разоряться. Появились богатые собственники, имеющие много земельных наделов, рабов, скота, и бедные общинники. Наиболее богатые и независимые в имущественном отношении стали занимать ключевые государственные должности, которые в дальнейшем становятся наследственными. Частная собственность доводит разделение общества на классы до такой степени, что в нем одна группа людей начинает присваивать себе труд большинства. В таком обществе идет постоянная борьба между классами, что может привести к уничтожению самих классов и общества в целом. Поэтому общество вынуждено было найти такую силу, которая бы подавляла открытое столкновение классов и защищала интересы богатых собственников. Этой силой и явилось государство. Таким образом, государтство на Западе возникло в результате деления общества на классы (имущественное неравенство), в основе которого лежал процесс развития частной собственности на средства производства.

Синтезный путь возникновения государства характерен для тех народов, которые сразу перешли от родоплеменных отношений к раннефеодальному государству. Основным государственнообразующим фактором было здесь **политическое** и **имущественное неравенство.** Так формировалось государство у германских племен — франков, в Скандинавии, **у** славянских народов (Болгария, Моравия, Польша, Древняя Русь). Их географическое положение, обширные территории, полукочевое земледелие, военные потребности создали возможности для длительного сохранения общинной организации, органов племенной демократии. Военноорганизаторские и управленческие функции в этих государствах закреплялись за военным вождем и его дружиной. Постепенно в результате завоевательных походов в руках вождя и его дружины накапливались богатства, обеспечивая им единство власти и собственности. Военные вожди, вся родовая знать превращались в крупных собственников земли и скота. В результате захвата общинных земель и скота, а также разорения и закабаления своих сородичей богатые общинники становились правящим классом феодалов, а эксплуатируемые соплеменники превращались в полностью зависимых от них крестьян.

Одновременно с разложением первобытного общества шел процесс превращения органов родового строя в органы феодального государства. Так, вождь рода или военачальник превращался в короля, совет старейшин — в совет приближенных монарха, а ополчение соплеменников в профессиональную дружину или армию. В целом синтезный путь формирования государства обусловлен прочностью сельской общины, внешней опасностью, завоевательными войнами.

4. Теории происхождения государства

В мире существует множество теорий, раскрывающих процесс возникновения и развития государства. Это вполне объяснимо, так как в основе каждой из них лежат взгляды и суждения различных групп, слоев, классов, наций и других социальных общностей, которые, в свою очередь, опираясь на разнообразные экономические, политические, финансовые и иные интересы, оказывают прямое или косвенное влияние на процесс возникновения, становления и развития государства.

К. наиболее известным теориям относятся следующие.

1. *Теологическая теория* является одной из самых ранних. Еще в Древнем Египте, Вавилоне и Иудее выдвигались идеи божественного происхождения государства. Так, в законах царя Хаммурапи (Древний Вавилон) говорилось о божественном происхождении власти царя: «Боги поставили Хаммурапи править черноголовыми. Но особенно широкое распространение данные идеи получили в средневековой Европе VI-XIII вв. Авторами теологический теории явились средневековые богословы Тертуллиан, Аврелий Августин, Фома Аквинский. Согласно теологической теории, процесс возникновения государства аналогичен процессу сотворения Богом мира. Божественный разум управляет всем миром, устанавливает на земле порядок и гармонию, следовательно, и государство — это результат «божественного промысла». Проникнуть в тайну божественного замысла, а значит, постичь природу государства, невозможно, поэтому народ должен верить и беспрекословно повиноваться всем велениям государственной воли как продолжению воли божественной.

2. *Патриархальная теория рассматривает* возникновение государства из разросшейся семьи, в которой власть монарха представляет собой продолжение власти отца над членами его семьи. Монарх должен заботиться о своих подданных, а те обязаны повиноваться правителю. Эта теория получила свое обоснование в трудах древнегреческого философа Аристотеля (IV в. до н. э.) и была развита английским мыслителем XVIII в. Р. Фильмером, русским социологом Н. К. Михайловским и др. Представители патриархальной теории считали, что государство возникает в результате соединения родов в племена, затем союзы племен и, наконец, в государство. Власть отцовская в результате объединения семьи в государство становится государственной.

Патриархальная концепция в определенной степени отражала важнейшие моменты перехода человечества от социально-организованной жизни в первобытном обществе к государственным формам в раннеклассовом обществе. В частности, в городах-полисах объединение семей было определяющим в возникновении государства. Однако эта теория преувеличивала их роль, что было неверным в историческом и теоретическом плане. Идеалистически трактовала отношения правящих и подданных, отрицала качественное отличие государства и государственной власти от семьи и отцовской власти. К недостаткам патриархальной теории относят также архаический характер представлений о государственной власти, которые могут использоваться для оправдания различных форм деспотической и тираническ ой власти.

3. Договорная теория происхождения государства появилась в XVII—XVIII вв., хотя отдельные ее аспекты разрабатывались мыслителями Древней Греции и Древнего Рима. Авторами теории договорного происхождения государства были Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Д. Дидро, Ж.-Ж. Руссо, А. Радищев и др.

Согласно этой теории государство возникает в результате договора, в который вступают люди, находящиеся до этого в естественном состоянии. Т. Гоббс изображал также естественное состояние как «состояние войны всех против всех», где нет общей власти, закона и справедливости. Ж.-Ж. Руссо, наоборот, называл его «золотым веком», утверждая, что в естественном состоянии люди обладают прирожденными правами и свободами. Общественный договор, создающий государство, понимался как согласие между изолированными до этого индивидами на объединение, образования государства в целях надежного обеспечения своих естественных прав и свобод, мира и благополучия. В соответствии с договором люди передают часть своих прав, присущих им от рождения, государству, которое, в свою очередь, представляет общие интересы и обязуется обеспечить права и свободы человека. В случае нарушения условий обще-

ственного договора народ имел право свергнуть власть, совершив революцию.

Теорию договорного происхождения государства отличают абстрактность представлений о первобытном обществе, *его состоянии,* о человеке как изолированном субъекте процесса создания государства, а также антиисторизм в вопросах о времени и месте возникновения государства, о его сущности как выразителе интересов всех членов общества — и бедных, и богатых, и облеченных властью, и не имеющих ее.

Договорная теория была значительным шагом вперед в познании сущности и назначения государства.

Во-первых, она порывала с религиозными представлениями о происхождении государства и государственной власти и рассматривала государство как результат сознательной и целенаправленной деятельности людей.

Во-вторых, данная теория ставила вопрос о социальном назначении государства — человеку гарантировались его права и свободы.

В-третьих, в теории прослеживается идея о том, что государство как первый созданный людьми общественно-политический институт можно совершенствовать и приспосабливать к изменяющимся условиям.

В-четвертых, договорная теория обосновывала естественное право народа на свержение неугодной власти через революционное восстание.

В-пятых, она положила начало учению о народном суверенитете, о подконтрольности государственно-властных структур народу.

4. *Марксистская концепция* происхождения государства (XIX в.) опирается на историко-материалистическое учение об обществе и общественном развитии, на классовую трактовку государства. Основные положения этой теории изложены в трудах К. Маркса, Ф. Энгельса, Г. В. Плеханова, В. И. Ленина и других марксистов.

К. Маркс и Ф. Энгельс связывали происхождение и существование государства с возникновением и существованием классов. В работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства» Ф. Энгельс писал, что на определенном этапе развития человечества в результате разделения труда, появления прибавочного продукта и частной собственности происходит раскол общества на классы с противоположными экономическими интересами. Для разрешения этих противоречий необходима новая сила — государство. Государство стало необходимостью именно в результате этого раскола. Экономически господствующий класс создает государство для того, чтобы подчинить себе неимущих. В. И. Ленин рассматривал государство как «продукт и проявление непримиримости классовых противоречий», как «орган классового господства, орган угнетения одного класса другим...».

Государство присуще лишь классовому обществу, поэтому с уничтожением классов государство отмирает. Таким образом марксистская теория акцентирует внимание на классовой природе государства, его способности выступать в качестве аппарата, орудия насилия и подчинения в руках экономически господствующего класса, который с помощью государства становится и политически господствующим классом. Подобная абсолютизация роли классов и экономического фактора в процессе возникновения государства является ошибочной, так как в ряде регионов мира государство зарождалось и сформировалось до возникновения классов и под влиянием самых различных факторов.

Однако это никак не умаляет значения марксистской теории, отличающейся четкостью и ясностью исходных положений и сыгравшей значительную роль в понимании происхождения государства.

5. *Теория насилия (завоевания)* являлась одной из распространенных на Западе в конце XIX — начале XX в. Ее сторонниками были Е. Дюринг, Л. Гумплович, К. Каутский. Они утверждали, что причиной возникновения государства стало внутреннее и внешнее насилие. При этом Е. Дюринг развивал идею о том, что внутреннее насилие одной части первобытного общества над другой приводит к возникновению государства, собственности и классов государство становится органом управления побежденными.

Л. Гумплович и К. Каутский были авторами теории внешнего насилия. Они отмечали, что война и завоевание — мать государства. По Гумпловичу, государство возникает в результате порабощения более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения.

К. Каутский считал, что государство появляется как аппарат принуждения победившего племени над побежденными. Из победившего племени формируется господствующий класс, а из побежденного — класс эксплуатируемых. Теперь государство может защищать завоеванные племена от возможных посягательств со стороны других сильных племен. В ходе общественного развития смягчаются формы и методы властвования, и государство, как считали авторы теории внешнего насилия, превращается в орган защиты всего населения и обеспечения всеобщего блага.

• В целом теория насилия носит абстрактный характер. Она не раскрывает основных причин происхождения государства, но, выявляя отдельные, вторичные его формы, придает им универсальный характер. Вместе с тем насилие, завоевание, не являясь первопричиной образования государства, оказали значительное влияние на процесс его вознкновения.

6. Представители *психологической теории* (Г. Тард, Н.М. Коркунов, Л.И. Петражицкий) видели причину возникновения государства в человеческой психике, в потребности индивида в общении, жить в коллективе, желании повелевать и подчиняться. Они утверждали, что в результате психологических взаимодействий людей возникает совершенная форма эмоционального общения — государство. Оно способствует более быстрому приспособлению людей к изменениям среды обитания. Несмотря на то, что теория объясняет многие проблемы, *чего не в состоянии сделать,* к примеру, договорная или марксистская теории, тем не менее абсолютно неверно объяснять причины возникновения государства только психологическими факторами.

7. Автором *расовой теории* происхождения государства был французский писатель Ж. Гобино (XIX в.). Он поделил все человеческие расы на «высшие», призванные господствовать, и «низшие», которые обязаны подчиняться «высшим» расам. В

основе подобного разграничинения лежат физические, психические, умственные и другие различия между расами. Государство выступает орудием господства «лучших» рас над огромными массами. В период своего создания эта теория оправдывала и обосновывала колониальные войны, приведшие к захвату развитыми государствами отсталых народов Азии, Африки и Латинской Америки.

Выделяют также:

— *патримониальную теорию,* согласно которой государство произошло из права собственника на землю (патримониум);

— *инцеетную (половую) теорию,* суть которой заключалась во введении запрета на инцест, т. е. кровосмешение. Это требовало наличия особой группы людей, специализировавшейся на поддержании запрета, а в дальнейшем выполнявшей и другие общественные функции, что и привело к возникновению государства;

— *ирригационную теорию,* объясняющую происхождение государства необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений. Такие крупные работы требовали жесткого, централизованного управления, распределения, контроля, подчинения и т. д. Подобное было под силу только многочисленному классу управленцев-чиновников;

— *теорию солидаризма,* представляющую государство в виде системы взаимозависимости, соединяющей всех индивидов в общество.

Такое разнообразие теорий происхождения государства помогает объяснить суть явления не односторонне, а во всем многообразии его проявлений в реальной жизни.

5. *Признаки государства*

Государство как политический институт обладает рядом существенных признаков, которые отличают его от негосударственных политических организаций, оказывающих значительное влияние на общество. К наиболее важным относятся следующие.

1. Государство выступает в качестве территориальной организации населения в масштабах всей страны. До возникновения государства люди объединялись по признаку родства, на основе своей принадлежности к тому или иному роду, племени или союзу племен. Однако со временем объединение членов общин происходит в зависимости от территории их проживания. В результате возникает территориальная организация населения, которая и является государством.

Вся территория разделяется на административно-территориальные единицы, чтобы предоставить гражданам возможности осуществлять свои важнейшие права и обязанности по месту жительства. Целостность общества и взаимосвязь его членов обеспечивает институт гражданства или подданства, представляющий собой устойчивую правовую связь личности с государством. Население, проживающее на территории государства, и сама территория находятся под его защитой. Государство в пределах своих территориальных границ выступает в качестве единственного официального представителя всего общества во взаимоотношениях с другими странами.

2. Государство располагает публичной властью, которая выделена из общества и не совпадает непосредственно со всем населением страны. Эта власть особого рода: она является политической, или, иначе говоря, государственной властью и организуется с помощью специального аппарата власти, управления и принуждения. Этот аппарат (механизм) государства представляет собой систему государственных органов и соответствующих материальных средств, необходимых для выполнения различных функций с целью упорядочения и планомерного развития общественных отношений. В него входят институты законодательной, исполнительной и судебной власти, особый

слой людей, занятых на прфессиональной основе управлением (учетом, исполнением, контролем, надзором), а также аппарат принуждения, состоящий из армии, различных служб охраны порядка, разведки и контрразведки, исправительных учреждений.

3. Важнейшим признаком государства является суверенитет. Суверенитет государственной власти означает ее верховенство и независимость от любых других властей страны (например, партий или других организаций) и независимость ее на международной арене. Верховенство государственной власти выражается в способности: а) издавать общеобязательные для всего населения решения; б) устанавливать и обеспечивать единый правопорядок на всей территории; в) отменять постановления и решения негосударственных политических организаций; г) определять права и обязанности граждан, должностных лиц; д) воздействовать на население через специальные средства властвования, отсутствующие у других организаций.

В суверенитете выражается способность государства независимо от других государств формировать и проводить в жизнь внутреннюю и внешнюю политику. Суверенитет государства не противопоставлен суверенитету народа. В большинстве конституций современных государств указывается на то, что народ является носителем суверенитета и единственным источником власти. Государственная власть должна выражать интересы народа и служить ему.

4. Государство обладает монополией на правотворческую деятельность. Только оно издает законы и подзаконные акты, которые общеобязательны для исполнения всеми членами общества и обеспечены принудительной силой государственного аппарата.

5. Государство обладает монополией на легальное и легитимное применение силы, физическое принуждение. Легальность власти — это юридическое признание права государства на применение принуждения. При этом государство применяет в первую очередь так называемое «легализованное принуждение», т. е. предусмотренные законом принудительные меры в целях наказания или предотвращения нарушений со стороны

отдельных лиц, групп или организаций. Принуждение может быть и нелегализованным, связанным, к примеру, с предотвращением государственного переворота. Тогда используются не только правоохранительные органы, но и вооруженные силы государства.

Если такое принуждение обусловлено общественной целесообразностью и применяется в интересах общества, то оно может быть легитимировано, т. е. оправдано в глазах общественного мнения. Легитимность государственной власти связана с одобрением власти в силу ее привлекательности, авторитета и соответствия представлениям большинства граждан о справедливой и правомерной власти. В результате население, признавшее данную власть, обязано подчиняться ее решениям.

6. Государство тесно связано с правом. Оно охраняет и регулирует жизнь общества на основе права. Государство — единственная организация, которая располагает правоохранительными органами (суд, прокуратура, милиция, спецслужбы и т. д.), призванными проводить требования правовых норм в жизнь, стоять на страже законности и правопорядка.

7. Характерным признаком государства являются займы и налоги. Только государство располагает системой принудительно взимаемых налогов и иных обязательных платежей. Налоги всегда имели важное значение для содержания и развития государства. Они необходимы для содержания государственного аппарата, решения социальных проблем, обеспечения обороны страны. Налоги являются главным источником пополнения казны. Все другие организации для удовлетворения потребностей могут собирать со своих членов членские взносы.

Таковы важнейшие признаки государства, которые наиболее полно выражают его сущность.

Кроме перечисленных основных признаков каждое государство имеет и неосновные признаки. Это символы — гимн, герб, флаг.

6. Особенности возникновения права

Становление права происходило в течение многих веков. Это — закономерный процесс, вызванный:

- усложнением хозяйственной и социальной организации догосударственного общества;
- имущественным расслоением общества, выделением разнообразных групп, слоев с противостоящими групповыми и частными интересами;
- углублением и обострением социальных противоречий и конфликтов;
- потребностью упорядочнить хозяйственную деятельность, урегулировать распределение и перераспределение продуктов труда;
- необходимостью стабилизировать существующие общественные отношения, защитить их от разрушения и установить социальный порядок;
- стремлением нарождающегося класса имущих закрепить свое господство, выразить свои частные интересы и имущественные права и т. д.

Именно право, опирающееся на государственное принуждение, явилось мощнейшим социальным регулятивным средством, способным стабилизировать, упорядочить и защитить общественные отношения. Образование права и государства шло параллельно, взаимозависимо, поэтому причины и условия возникновения права и государства во многом схожи. В целом же право, как и государство, вырастало из потребностей производящей экономики.

Условно выделяют особенности возникновения права на Востоке и Западе.

На Востоке переход к производящей экономике привел к делению населения общин на управляющих и управляемых. Управляющие одновременно выступали организаторами производства, контролерами и распределителями произведенного продукта. Для того чтобы организовывать и регулировать процесс производства в сложных условиях поливного земледения, необходимы были специальные правила, нормы. На определен-

ном этапе формирования раннеклассового общества эти правила закрепляются в агрокалендарях, становясь основой производственной, общественной и личной жизни раннеземледельческой общины. В них указывается, что надо делать обязательно («должно»), что делать разрешено («можно»), что делать запрещено («нельзя») и что безразлично для общества, т. е: можно действовать по своему усмотрению. Именно с агрокалендарей началось становление собственно права в раннеземледельческих обществах Месопотамии, Египта, Индии примерно в IV—III тыс. до н. э.

Право органично вытекало из норм религии и морали, играло по отношению к ним вспомогательную роль. Поэтому правонарушение было одновременно и нарушением норм религии и морали. Основными источниками права стали религиозные положения (поучения) — Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т. д.

Таким образом, на Востоке право должно было, во-первых, обеспечить новый тип трудовой деятельности, поддержать новое состояние общества и, во-вторых, закрепить сложившееся неравенство, служить инструментом господства правящей верхушки над остальным населением.

На Западе, в результате перехода к производящей экономике, произошло общественное разделение труда, что, в свою очередь, способствовало повышению производительности индивидуального труда, дало возможность отдельным семьям существовать независимо от общины и изменило положение человека в обществе. Он стал свободным (относительно) благодаря способности личным трудом удовлетворять свои потребности. То есть возникла необходимость в защите интересов ирдивидуальных производителей от возможного произвола и обмана со стороны других лиц с помощью норм права.

Прибавочный продукт, который появился вследствие роста производительности труда, совершенствования культуры производства, повлиял на возникновение возможности для товарообмена и присвоения результатов чужого труда, появления частной собственности и имущественного неравенства, усиления конфликтов и противоречий между бедными и богатыми. Традиции, обычаи, религиозные и моральные нормы уже не могут обеспечить порядок в обществе, стабильный способ разрешения конфликтов. В результате возникает насущная потребность в праве как таком социальном регуляторе, который бы установил и закрепил господство имущих классов с помощью обязательных для всех правил.

Итак, право на Западе появляется, с одной стороны, как мера общественной и индивидуальной свободы производителя-собственника, а с другой — как фактор согласования различных, несовпадающих интересов людей. В западных странах право развивалось от обычая к правовому обычаю, т. е. государство санкционаировало обычаи, которые способствовали защите и осуществлению государственных интересов. Далее развитие шло от правовых обычаев к законам, судебным и административным прецедентам, договорам.

7. *Государственная власть как особая разновидность социальной власти*

Чтобы понять, что такое государственная власть, необходимо уяснить, что собой представляет власть вообще как социальное явление. Социальная, или общественная власть выступает неотъемлемым элементом человеческого общества, так как с ее помощью обеспечиваются определенный порядок и стабильность в обществе, организация и регулирование всех основных сфер его жизни и совместной деятельности людей. Власть свойственна любой более или менее устойчивой и организованной человеческой общности.

В самом общем виде власть может рассматриваться как способность и возможность любой социальной общности (властвующих) оказывать определяющее воздействие на людей (подвластных), навязывать им свою волю с помощью разнообразных средств: принуждения, убеждения, авторитета права, морали, знания и т. д.

В зависимости от признака классификации выделяют различные виды социальной власти. Так, по субъекту власти разграничивают классовую, групповую, семейную, личную власть неформальных лидеров. По содержанию можно выделить экономическую, политическую, информационную власть. Каждый вид характеризуется способами воздействия на поведение людей.

Социальная власть возникла вместе с человеческим обществом, существовала как власть племени, фратрии, рода и осуществлялась советами старейшин родов и племен, народными Собраниями. Такая власть не отделялась от своего источника и носителя, выражала общие потребности и интересы, имела общественный характер, применялась для решения общих задач.

С появлением государства власть отчуждается от общества и преобразуется в политическую власть. В научной и учебной литературе термины «политическая власть» и «государственная власть» довольно часто отождествляются. Принято считать, что государственная власть является политической, исходит от государства и реализуется при его участии. Однако существует и

другая точка зрения, сторонники которой выступают за различение этих понятий. Они считают что политическая власть более широкое понятие, чем государственная, т. е. это власть, осуществляемая не только государством, но и другими институтами политичской системы общества: партиями, общественными организациями и т. д. Политическая власть, таким образом, более многопланова с точки зрения ее полномочий, субъектов и используемых ресурсов. Политическая власть, воплощаясь в государственно-правовые институты, становится государственной властью.

Государственная власть — это руководство обществом с помощью государственного аппарата, опирающегося на легализованное принуждение, осуществляемое с целью реализации воли доминирующих социальных сил.

Она обладает рядом особенностей, позволяющих отграничить ее от иных видов социальной власти.

1. Ей присуще верховенство над всеми другими видами власти внутри страны и независимость, самостоятельность на международной арене. Другими словами, речь идет о суверенности государственной власти.
2. Особенностью государственной власти выступает ее легитимность, т. е. признание народом данной власти, ее структур и вера в то, что именно эта власть является лучшей.
3. Государственная власть характеризуется легальностью, означающей законное избрание ее народом и возможность использовать средства принуждения в отношении всего общества.
4. Субъект и объект государственной власти не совпадают, что особенно характерно для классового общества, в котором властвующим субъектом выступает экономически господствующий класс, а подвластными — все остальное население. В условиях демократического общества наблюдаются сближение субъекта и объекта власти, их частичное совпадение. Это проявляется, во-первых, в активном участии каждого гражданина в управлении делами общества и государства, превращающем его в субъекта

власти. Во-вторых, высшие государственные органы и должностные лица (субъекты власти), обладая способностью и возможностью навязывать свою волю другим, являются одновременно и объектом власти, так как зависят от народа — основного источника верховной власти.

5. Государственной власти свойственно единство, т. е. способность формулировать общезначимые стратегические цели, определять способы их достижения.
6. Государственная власть, познавая объективные законы развития общества, реализуется через государственное управление — целенаправленное воздействие государства, его органов на общество в целом и на различные сферы его жизнедеятельности.
7. Государственная власть проявляется в деятельности государственных органов, учреждений, образующих механизм (аппарат) этой власти.

8. Понятие и сущность государства

Вопрос о понятии государства возник много столетий назад, однако и сейчас он является одним из самых дискутируемых. Существует множество определений данного понятия. Это вызвано тем, что, во-первых, государство — сложное и многогранное явление. Во-вторых, термином «государство» часто обозначаются самые разнообразные предметы и явления: общество в целом, или особые формы общества, или какие-либо органы общества, или территория, на которой проживает население страны, и т. п. Наконец, в-третьих, субъективность восприятия государства различными авторами на определенных этапах развития общества обусловила возникновение значительного количества определений государства.

Еще в глубокой древности величайший мыслитель античности Аристотель определял государство как «самодавлеющее общение граждан...». Древнеримский философ и оратор Цицерон рассматривал государство как «общий правопорядок». Яркий представитель эпохи Возрождения Н. Макиавелли утверждал, что государство — «общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов». Для английского философа Т. Гоббса государство — единое лицо, суверен, который может использовать силы и способности всякого для общего мира и защиты. Родоначальник либерализма Дж. Локк определял государство как совокупность людей, соединившихся в единое целое под началом ими же установленного закона.

В более поздний период широкое распространение получило определение государства как совокупности (союза) людей, территории, занимаемой этими людьми, и власти (Л. Дюги, Р. Моль, Н. Аретин, Г. Ф. Шершеневич и др.) К. Маркс и Ф. Энгельс рассматривали государство как политическую организацию экономически господствующего класса. Государство, по К. Марксу, есть машина угнетения одного класса другим, машина, чтобы держать в повиновении одному классу прочие подчиненные классы.

По-разному определяли государство российские юристы, философы, социологи. Так, И. Ильин указывал, что государство — «организованное общение людей, связанных между собой духовной солидарностью...». С точки зрения Е. Трубецкого, государство представляет собою, объединение людей, «властвующих самостоятельно и исключительно в пределах определенной территории». После революции 1917 г. в работах В. И. Ленина государство трактуется как «особая организация силы», «организация насилия для подавления какого-либо класса».

Австрийский правовед Х. Кельзен представлял государство как правовую организацию политической власти, которая наиболее эффективна на данной территории, как правовой порядок, установленный в масштабах страны. Российский ученый-юрист А. Б. Венгеров анализирует государство как политическую, структурную и территориальную организацию.

Наиболее типичным определением государства является следующее: **государство есть форма организации политической власти в обществе, обладающей суверенитетом, осуществляющей управление обществом на основе права с помощью специального механизма (аппарата) и монополии на легитимное насилие.**

Многообразие представлений о государстве дает возможность не только создать комплексное представление о нем, но и проникнуть в его сущность, т. е. раскрыть наиболее важные и устойчивые внутренние свойства государства, определяющие его природу, содержание, цели функционирования, социальное назначение. Без глубокого и разностороннего понимания сущности государства невозможно грамотное и эффективное управление им.

В объяснении сущности государства в отечественной науке долгое время доминировала его марксистская трактовка как орудие подавления одного класса другим. Преобладание классового начала в деятельности государства вызвано общественным разделением труда, появлением разных форм социального неравенства, расколом общества на классы с противоположными интересами. Государство создается для того, чтобы урегулировать взаимоотношения между разнородными группами, слоями. Это делается в интересах экономически господствующего

класса, который овладевает государственной властью и устаналивает свою диктатуру, т. е. не ограниченную законом и опирающуюся на силу, принуждение и власть.

Подобный подход содержал упрощенное, одностороннее представление о сущности и назначении государства. Дело втом, что подавляя сопротивление угнетаемых классов, осуществляя управление обществом в интересах привилегированного меньшинства, государство в то же время стремилось удержать классы от взаимного уничтожения, примирить их и согласовать интересы, сохранить целостность общества. Таким образом, государство является не только машиной подавления угнетенного класса. Оно одновременно выполняет определенные функции в интересах всего общества, выступает инструментом поддержания общественного порядка, выполнения общих задач, достижения социального компромисса. Это указывает на то, что сущность государства заключается в единстве двух его тесно взаимосвязанных сторон — классовой и общесоциальной.

Соотношение между классовым и общесоциальным в государстве в разные периоды развития общества неодинаково. В современных развитых странах приоритет принадлежит общесоциальной стороне сущности государства. Такое государство ориентировано на сохранение единства общества, достижение «общего блага», согласия и сотрудничесва различных слоев населения и общественных сил, на обеспечение законности и правопорядка, управление делами общества в целом.

9. Типы государства: различные подходы

Важное значение в теории государства и права имеет проблема научной классификации (типологии) существовавших в истории человечества и ныне существующих государств. Такая типология позволяет объединить государства в однотипные группы на основе определенных критериев.

Под типом государства понимаются взятые в единстве наиболе общие существенные черты и устойчивые признаки различных государств, относящихся к конкретной исторической эпохе. Понятие «тип государства» выражает особенности возникновения и эволюции государства, его социальное назначение, место и роль в жизни общества, социальной группы, отдельного человека.

В основу типологии государства могут быть положены формальные признаки (структура институтов власти, способы их формирования, режимы взаимодействия властей и др.), социальные (сущность и характер государственной власти, уровень развития общества и др.) Так, французский философ XVI в. Ж. Боден подразделял государства по географическому критерию на южные, северные и средние. Немецкий ученый-юрист Г. Еллинек выделил древневосточное, греческое, римское, средневековое и современное государства. Основными признаками такой классификации послужили организация и функции государств, а также характер взаимоотношений между личностью и государством.

В российской юридической науке наиболее распространенными типологиями государств являются формационная и цивилизационная.

Формационный подход к классификации государств был разработан К. Марксом и Ф. Энгельсом. Основным критерием деления государств на типы выступает общественно-экономическая формация, представляющая собой исторический тип общества, основанный на определенном способе производства. Каждой общественно-экономической формации соответствует конкретный тип производственных отношений и определенный тип государства и права: рабовладельческий, феодальный, капиталистический, социалистический. Тип государства, согласно Марксу и Энгельсу зависит от принадлежности государственной власти определенному классу собственников, в руках которого находятся средства производства. Переход от одного типа государства к другому совершается через социальную революцию, в процессе которой изменяются сущность и социальное назначение государства. Каждый последующий тип государства должен быть исторически более прогрессивным, чем предыдущий. По прогнозу основоположников марксизма, последним историческим типом государства должно было стать социалистическое государство, которое призвано подготовить переход к обществу без классов и затем отмереть.

Формационный подход к типологии государств имеет определенные достоинства:

- в нем подчеркиваются тесная связь госдарства с экономикой и классовой структурой общества;
- в основе типологии государства лежит единый критерий — принадлежность государственной власти конкретному экономически господствующему классу;
- развитие государства представляется как процесс последовательной смены одного типа государства другим: рабовладельческого — феодальным, феодального — буржуазным, буржуазного — социалистическим.

Однако для данного подхода характерны некоторый схематизм, однолинейность в понимании всемирно-исторического процесса, претензия на универсальность.

Цивилизационный подход к классификации государств и обществ был предложен западными мыслителями В. Гумбольдтом, О. Шпенглером, А. Тойнби, М. Вебером, С. Хантингтоном и др. Суть его в том, что в качестве критерия типологии государств используется не «общественно-экономическая формация», а «цивилизация». Понятие «цивилизация» рассматривается как социокультурная система, имеющая определенные пространственные и временные границы, обеспечивающая высокую степень дифференциации жизнедеятельности развитого общества и вместе с тем поддерживающая его необходимую интеграцию.

Цивилизационный подход стремится учесть не только материально-экономический фактор, но и географический, мировоззренческий, религиозный, психологический, культурный, нравственный и другие, влияющие на развитие государства. Иначе говоря, согласно цивилизационной теории, тип государства, его социальная природа определяются не столько объективно-материальными, сколько идеально-духовными, культурными факторами общественного развития.

По мнению английского историка А. Тойнби, вся мировая история насчитывает 26 цивилизаций: египетская, китайская, западная, православная, арабская и другие, им соответствуют определенные типы государств.

Цивилизационный подход не может заменить формационный, поэтому следует использовать и формационный и цивилизационный в определенном сочетании для более глубокого понимания проблемы типологии государства.

В зарубежной науке в качестве критериев типологии государства предлагаются следующие.

1. В зависимости от характера взаимоотношений государства и общества различают полицейское, правовое, социальное государства;
2. В зависимости от политического режима выделяюттоталитарные, авторитарные, либеральные и демократические государства.
3. По отношению государств к религии они подразделяются на светские, клерикальные, теократические, атеистические.

10. Понятие и классификация функций государства

Функции государства (от лат. functio — исполнение, совершение) — это основные направления внутренней и внешней деятельности государства, в которых выражаются его сущность и социальное назначение.

Функции государства обладают следующими существенными признаками.

1. Функции государства — это научная абстракция, позволяющая расчленить единую государственную деятельность на виды.
2. Через функции, которые возникают и развиваются в соответствии с историческими задачами и целями, государство реализует свое социальное назначение.
3. Функции государства — это главные направления его деятельности в важнейших сферах общественной жизни: экономической, политической, социальной,духовной, правовой и др.
4. Функции государства обеспечивают решение крупных социально-экономических, политических, культурных и других задач и достижение общественно значимых целей.
5. Реализуются государственные функции с помощью системы специализированных органов, соответствующих материальных ресурсов и особых, в том числе властно-принудительных, методов.

Функции государства разнообразны. Их можно классифицировать по различным критериям.

По причинам (источникам) возникновения функции государства подразделяют на вытекающие из классовых противоречий (подавление сопротивления эксплуатируемых классов) и функции, вытекающие из потребностей общества в целом (обеспечение правопорядка, охрана природы и окружающей среды).

По действию во времени функции государства делятся на постоянные, т. е. осуществляемые в течение длительного времени, и временные, выполняемые в чрезвычайных условиях, вызванные экстремальными обстоятельствами.

В зависимости от действий функций государства в пространстве их классифицируют на общегосударственные (национальные), которые являются важными для всего населения страны, и локальные, представляющие интерес для конкретной местности (например, Дальнего Востока РФ) или какой-либо профессиональной, половозрастной группы (учителей, молодежи и др.).

С точки зрения значимости государственных функций их условно разделяют на основные и неосновные. Основные функции — это те направления деятельности государства, которые наиболее полно раскрывают сущность и назначение государства и в осуществление которых вовлечен механизм государства в целом или большинство органов. Неосновные функции выступают составными частями основных, имеют локальный характер, касаются конкретной стороны общественной жизни. Например, в социальной функции государства можно выделить новое направление: поддержка и защита интеллектуальной собственности.

Классифицируют функции государства на основе принципа разделения властей. При этом выделяют законодательные (правотворческие), управленческие (исполнительные), правоохранительные, в том числе судебные, и информационные функции. Информационная функция характеризует деятельность средств массовой информации, имеет свое содержание, структуру и способы обеспечения.

По направленности действий функции государства подразделяются на внутренние и внешние. Внутренние нацелены на решение внутренних задач страны и связаны с осуществлением внутреннего суверенитета. К их числу относятся экономическая, социальная, политическая, правовая, экологическая, функция развития культуры, науки, образования; функция охраны прав и свобод граждан, всех форм собственности, правопорядка, налогообложения и взимания налогов и др.

Внешние функции направлены на установление и поддержание определенных отношений с другими государствами на международной арене, осуществление внешнего суверенитета государства. К внешним функциям относят функцию обороны,

обеспечения мира, поддержания мирового правопорядка, взаимовыгодного сотрудничества в экономической, социальной, культурной, торговой сферах; сотрудничества в решении глобальных проблем современности (экологической, сырьевой, энергетической, демографической и др.); функцию борьбы с международной преступностью.

Рассмотрим некоторые их основных внутренних функций.

Экономическая функция включает в себя многогранную деятельность государства по организации, координированию, регулированию экономических прцессов с помощью налоговой и кредитной политики, государственного заказа, создания механизмов, стимулирующих экономический рост, осуществления санкций. В целом экономическая функция направлена на развитие рыночных отношений.

Социальная функция ориентируется на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В содержание данной функции входит деятельность государства по удовлетворению потребностей людей в работе, жилье, поддержании здоровья; обеспечению государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства; предоставлению социальных гарантий престарелым, инвалидам, безработным, молодежи, малоимущим слоям населения; защите социальных и профессиональных прав и законных интересов работающих.

Политическая функция ориентирована на обеспечение политической стабильности, эффективного функционирования властных полномочий; выработку политического курса в соответствии с потребностями широких слоев населения; налаживание отношений с общественными организациями и институтами; информирование общественности о политических целях и путях их достижения.

Содержание функции развития культуры, науки и образования составляет поддержка государством всех форм культуры: литературы, театра, кинематографа, телевидения; обеспечение сохранности памятников истории и культуры; развитие сети библиотек, архивов и музеев; создание условий для удовлетворения культурных потребностей населения, приобщения его к достижениям мировой художественной культуры. В содержание

данной функции входят также государственная поддержка развития науки; создание необходимых условий для творческой деятельности научных коллективов; организация проведения исследований фундаментального значения; поддержка развития принципиально новых технологий и т. п. Кроме того, государство уделяет большое внимание вопросам образования и воспитания.

В современном демократическом государстве на первый план выдвигается задача охраны прав и свобод граждан. Осуществление правозащитной функции — одна из главных обязанностей государства. В числе мер, проводимых государством по осуществлению данной функции, наиболее важными являются следующие:

— создание органов внутренних дел и прокуратуры, обеспечивающих правовой режим;
— нормативно-правовое регулирование порядка реализации предоставленных гражданам прав и свобод, их защиты в случае нарушения; порядка привлечения к ответственности лиц, виновных в совершении противоправных деяний;
— укрепление законности в деятельности государственных органов, должностных лиц, борьба с коррупцией, злоупотреблением властью;
— предоставления гражданам и иным лицам права защищать свои права и свободы любым не запрещенным законом способом;
— обеспечение независимости судебных органов от иных органов государственной власти;
— правовое воспитание населения, формирование у него чувства уважения к законам и установок на правомерное поведение.

11. Формы и методы осуществления функций государства

Государство осуществляет свои функции в характерных для него формах и специфическими методами. В юридической науке существует двоякое понимание форм осуществления функций государства.

Во-первых, под формами принято понимать специфические виды государственной деятельности, отличные от деятельности негосударственных органов. К ним относятся законодательная, управленческая (исполнительная), судебная и контрольно-надзорная формы реализации функций государства.

Законодательная деятельность осуществляется представительными и законодательными органами и направлена на издание законов, обязательных для исполнения всеми государственными органами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, должностными лицами.

Управленческая (исполнительская) деятельность — это основанное на законах оперативное, повседневное осуществление органами исполнительной власти функций государства в различных сферах жизни общества.

Судебная деятельность состоит в реализации функций государства через осуществление правосудия всеми звеньями судебной системы.

Контрольно-надзорная деятельность представляет собой выполнение функций государства с помощью системы средств государственного надзора и контроля за законностью.

Во-вторых, под формой осуществления функций государства понимается однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства по реализации его функций. Эта деятельность может быть правовой и неправовой или организационной. Правовые формы всегда являются организационными, так как обусловливают характер, направленность, упорядоченность действий государственных органов и должностных лиц на основе права и в рамках закона. Организационные формы могут носить и неправовой характер.

Правовые формы осуществления функций государства — это однородная по своим внешним признакам (характеру и юридическим последствиям) деятельность государственных органов по разработке и принятию юридических актов. Среди правовых форм выделяют правотворческую и правоприменительную деятельность.

Правотворческая деятельнсть выражается в подготовке и издании новых нормативно-правовых актов, на основе которых государство реализует свои функции, а также в изменении и отмене старых юридических норм.

Правоприменительная деятельность состоит в принятии мер по исполнению нормативно-правовых актов. Правоприменительная деятельность осуществляется в форме:

— оперативно-исполнительной и

— правоохранительной.

Оперативно-исполнительная деятельность — это деятельность исполнительных органов власти, направленная на решение повседневных вопросов развития общества путем издания указов, постановлений, приказов и других правоприменительных актов, являющихся основанием для возникновения, изменения и прекращения правоотношений.

Правоохранительная деятельность как форма осуществления функций государства посредством властной оперативной работы государственных органов выражается в контроле и надзоре за соблюдением и исполнением правовых норм; охране норм права от нарушений; применении к нарушителю принудительных мер. В результате правоохранительной деятельности издаются акты применения норм права (постановления следователей, протесты и представления прокуроров, приговоры и решения судов), которые необходимы для профилактики правонарушений, восстановления нарушенного права, обеспечения прав и свобод человека, защиты законных интересов отдельных граждан и всего общества в целом.

Организационные (неправовые) формы реализации функций государства воздействуют на условия деятельности населения, не влекут за собой юридических последствий и могут обретать различные виды.

- Организационно-регламентирующая деятельность, представляющая собой оперативную повседневную организационную работу, направленную на решение конкретно-политических задач;
- Организационно-хозяйственная деятельность — это оперативно-техническая, текущая хозяйственная работа, выражающаяся в экономическом обосновании, контрольно-ревизионной деятельности, бухгалтерском учете, организации снабжения и сбыта и т. п., направленная на материальное обеспечение выполнения различных государственных функций;
- Организационно-идеологическая деятельность является повседневной оперативно-разъяснительной, воспитательной работой, необходимой для осуществления разнообразных функций государства. Другими словами, государство для реализации своих функций использует пропаганду и идеологию в целях формирования общественного мнения, разъяснения важности поставленных задач.

Методы осуществления функций государства достаточно многообразны. В отличие от негосударственных организаций государство прибегает к методам властного воздействия, что оказывается возможным благодаря наличию у государства особых ресурсов и средств. Так, выполняя охранительную функцию, государство использует методы убеждения и принуждения. Для реализации экономической функции применяются экономические методы: прогнозирование, планирование, государственные субсидии и др.

12. Понятие и элементы формы государства

Любое государство представляет собой единство сущности, содержания и формы, которые не являются раз и навсегда неизменными. Они развивались под влиянием экономических, политических, социальных, культурных и иных факторов, менялись и представления о них и, в частности, по вопросу о формах государства, несмотря на различные подходы к определению формы государства, в научной отечественной и зарубежной литературе утверждалось мнение, согласно которому **форма государства** — это организация государственной власти, выраженная в форме правления, государственного устройства и государственного (политического) режима.

Следует подчеркнуть, что понятие «форма государства» позволяет, во-первых, рассмотреть государство как **целостную систему,** состоящую из взаимозависимых элементов. Они раскрывают то, как организована верховная государственная власть, каковы источники ее образования, принципы взаимоотношений органов государственной власти между собой и с населением, как власть распределяется на территории государства и какими методами и способами осуществляется.

Во-вторых, понятие «форма государства» раскрывает **организацию государственной власти.** Прежде всего оно указывает на государство как субъект власти, затем на порядок образования органов законодательной, исполнительной и судебной власти. Понятие «форма государства» определяет, каким образом и между кем власть распределяется на территории государства, и, наконец, раскрывает приемы и методы реализиации власти.

В-третьих, форма государства посредством своих элементов (формы правления, формы государственного устройств, государственного режима) отражает основные признаки государства, как особой **политической, структурной** и **территориальной организации общества.**

Государство как политическая организация оказывает решающее воздействие на общество в целом, отдельные социальные группы и индивидуум. И это возможно только благодаря наличию у него средств и методов властного воздействия, составляющих государственный режим.

Государство как структурная организация общества представляет собой систему органов и институтов публичной власти, которые определенным образом сформированы, организованы, обладают разнообразными средствами влияния на население, монополией на легитимное насилие. Структурная организация общества достигается благодаря форме правления.

Государство как территориальная организация общества объединяет людей по месту жительства. Государственная власть распространяется на население и территорию, на которой оно проживает. Управление территорией осуществляется благодаря делению ее на административно-территориальные единицы, автономные политические образования, государственные образования. Территориальную организацию политической власти отражает понятие «форма государственного устройства».

Форма государства зависит от конкретно-исторических условий его возникновения и развития, исторического типа государства, соотношения политических сил в обществе, национального состава населения, совокупности унаследованных от прошлого институтов, исторических традиций, обычаев, размеров территории и др.

13. Форма государственного правления

Одним из главных элементов формы государства является форма правления.

Форма правления — это организация высших органов власти, включающая порядок образования ее органов, причины взаимодействия между собой и с населением, степень участия народных масс в их формировании.

Форма правления включает в себя элементы, позволяющие отличить ее от других форм государства — формы государственного устройства и формы государственного режима.

К ним относятся:

— способы формирования высших органов государственной власти (престолонаследие, выборы, назначение);
— структура высших органов государственной власти (законодательные органы — парламент; исполнительные органы — президент, премьер, правительство; судебные органы; глава государства — монарх, президент);
— распределение компетенции между высшими органами верховной власти;
— принципы взаимоотношений между органами государственной власти;
— взаимоотношения государственных органов с населением.

Существуют две основные формы правления — монархия и республика.

Монархия — форма правления, при которой верховная государственная власть принадлежит единоличному главе государства — монарху (королю, царю, императору) и передается по наследству.

В зависимости от степени концентрации верховной власти в руках главы государства, способов взаимодействия различных органов государственной власти, того, кто формирует правительство и перед кем оно несет ответственность, монархии делятся на **абсолютную и конституционную.**

Абсолютная монархия обладает рядом юридических признаков:

— монарх — пожизненный и единоличный носитель верховной власти, передающий ее по наследству;
— концентрация в руках главы государства всех ветвей власти:
— отсутствие представительных учреждений, ограничивающих власть монарха;
— монарх представляет государство по собственному праву;
— внутренняя и внешняя политика осуществляется монархом с помощью министров, которые назначаются главой государства и перед ним ответственны;
— отсутствие юридической ответственности монарха перед населением;
— полное бесправие народа, который не участвует в управлении государством и контроле за верховной властью.

Примером современной абсолютной монархии являются султанат Оман, Бутан, Бруней. Разновидностью абсолютной монархии выступает теократическая монархия, при которой глава государства одновременно представляет светскую и религиозную власть (Ватикан, Саудовская Аравия).

Конституционная (ограниченная) монархия — это форма правления, при которой власть монарха ограничена каким-либо органом или конституцией. Конституционная монархия имела две разновидности: дуалистическую и парламентскую.

Дуалистическая монархия представляла собой переходную форму правления от абсолютной и парламентарной монархии или республике и отражала ситуацию, когда король и помещики не в состоянии безраздельно управлять государством, а буржуазия не может взять на себя всю полноту власти. В результате государственная власть имела двойственный характер состоящий в том, что монарх выражал интересы феодальной знати и духовенства, а парламент — интересы буржуазии и интелигенции.

Дуалистическая монархия характеризуется рядом признаков:

— по конституции высшая государственная власть разделена между монархом и парламентом;
— парламент наделен законодательной властью и избирается народом, монарху принадлежит исполнительная власть;
— монарх обладает правом вето на решения парламента;

— он имеет право распустить парламент;
— монарха назначает премьер-министр и правительство, которые несут ответственность только перед ним;
- — он назначает руководителей местного управления и самоуправления, которые ответственны пред ним.

Дуалистическая монархия длительное время существовала в кайзеровской Германии (конец XIX —начало XX в.), в начале XX в. была установлена в России, с некоторыми превращенными чертами дуалистическая монархия функционирует в настоящее время в Иордании и Марокко.

Парламентарная монархия обладает следующими признаками:
— власть монарха носит наследственный и пожизненный характер;
— действует принцип «король царствует, но не правит». Король как глава государства выполняет лишь представительскую функцию, является символом государства;
— законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная — правительству; взаимодействие властей основано на принципе сотрудничества, а не разделения;
— правительство формируется парламентом и ответственно перед ним; участие монарха в формировании правительства часто символично;
— акты монарха скрепляются подписью премьер-министра или соответствующего министра, который принимает на себя политическую и юридическую ответственность за их реализацию.

Примерами парламентарной монархии могут служить Великобритания, Дания, Норвегия, Бельгия, Швеция, Голландия, Япония и др.

Республика — это такая форма правления, при которой органы государственной власти избираются населением на определенный срок и несут ответственность перед избирателями.

Республике присущи признаки, отличающие ее от монархической формы правления:
— выборность высших органов власти населением;
— органы верховной власти избираются на определенный срок, т. е. срочность властных полномочий;

— государственная власть осуществляется от имени и по поручению народа;
— глава государства несет юридическую ответственность в предусмотренных законом случаях;
— разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную;
— государство гарантирует права и свободы граждан;
— негосударственные учреждения осуществляют общественный контроль за деятельностью верховной власти.

Выделяют два основных вида республик — президентскую и парламентскую и производную от них — смешанную.

Президентская республика отличается от других видов республиканского правления тем, что президент — глава государства и одновременно является главой исполнительной власти;
— он избирается внепарламентским способом — всеобщим голосованием народа;
— существуют жесткое разделение законодательной, исполнительной и судебной властей и эффективный механизм сдержек и противовесов;
— президент с согласия парламента формирует правительство, которое ответственно перед главой государства;
— парламент не имеет права выражать вотум недоверия правительству, а президент не вправе распустить парламент.

Президентская республика была впервые создана в США в 1787 г. В настоящее время она имеет место в Аргентине, Бразилии, Мексике, Египте, Индонезии и других странах.

Парламентской республике свойственны следующие признаки:
— конституционно закреплено верховенство парламента, который является единственным демократически избранным институтом власти;
— президент — только глава государтва, но не глава правительства;
— он избирается парламентом или коллегией выборщиков и формально обладает правом назначать премьер-министра;
— президент по конституции наделен широкими полномочиями, но на практике осуществляет их по предложению премьер-министра;

— премьер-министр (канцлер, председатель правительства и т. д.) обладает значительными полномочиями в сфере исполнительной власти и занимает особое положение в системе верховной власти;
— сохраняется режим сотрудничества законодательной и исполнительной властей, а не жесткого их разделения.

Подобная система правления действует в ФРГ, Италии, Швейцарии, Чехии, Словакии, Индии.

В настоящее время существуют **смешанные (президентско-парламентские) республики** во Франции, Австрии, Польше, Ирландии, России и т. д. И характерные юридические признаки:

— глава государства — президент, избирается народом и концентрирует значительные властные полномочия;
— он является главой государства и главой исполнительной власти;
— президент назначает главу правительства по согласованию с парламентом;
— полномочия парламента существенно ограничены;
— правительство обладает довольно широкими полномочиями в сфере исполнительной и законодательной власти;
— правительство несет двойную ответственность перед президентом и парламентом (двойная инвеститура) правительства).

14. Соотношение типа и формы государства

Государство представляет собой сложный политико-правовой феномен. И только изучение его типов и форм позволит комплексно его охарактеризовать, а внедрение закономерностей в реализации той или иной формы государства в конкретных исторических условиях способствует совершенствованию формы современного государства.

Типы государств, выделяемые по формационному (с позиции того, какой экономический базис государство защищает, интересам какого господствующего класса оно служит) и цивилизационному (видение государства не только с позиции инструмента политического господства эксплуататоров над эксплуатируемыми,' но и как важнейшего фактора социально-экономического и духовного развития общества, консолидации людей, удовлетворения разнообразных потребностей человека) признакам, тесно связаны с формой государства. Специфика конкретного типа государства выявляется посредством анализа его организационного устройства, методов осуществления государственной власти.

Точного и четкого соотношения между типом и формой государства не существует, поскольку в пределах одного и того же типа государства могут встречаться различные формы организации и деятельности государственной власти, а государства различного типа могут иметь одинаковую форму.

Особенности конкретной формы государства любого исторического периода обусловлены не столько типом государства, сколько степенью зрелости общественной и государственной жизни, целями и задачами, стоящими перед государством, уровнем культуры общества и т. п.

Форма государственного устройства представляет собой территориальную организацию государственной власти, которая находит свое выражение в характере взаимоотношения государства как целого с его составными частями, центральных государственных органов власти — с местными. Форма государственного устройства — это внутреннее строение государства, его деление на определенные составные части: территориаль-

но-государственные и национально-государственные общности (штаты, земли, кантоны); автономные образования (края, области, автономные республики); административно-территориальные единицы (районы, округа, провинции).

Таким образом, форма государственного устройства показывает основания территориального деления власти в данном государстве: из каких частей оно состоит; каковы особенности их правового положения; принципы распределения властных полномочий между центральными и местными органами власти.

По форме государственного устройства государства делятся на унитарные и федеративные.

Унитарное (простое) государство — это целостное централизованное государство, состоящее из административно-территориальных единиц (областей, губерний, округов, департаментов, провинций), не имеющих статуса государственных образований и не обладающих политической самостоятельностью.

В современном мире большинство государств — унитарные. К их числу относятся Болгария, Великобритания, Италия, Испания, Китай, Польша, Франция и др. Унитарное государство характеризуется:

— наличием единой конституции — основного закона для всей территории государства;
— наличием общих законодательных, исполнительных и судебных органов, распространяющих свою юрисдикцию на свою территорию, и полномочия которых не ограничиваются местными органами власти;
— функционированием единой правовой системы;
— единой судебной системой, осуществляющей правосудие на всей территории на основе общих для всех правовых норм;
— единым гражданством, означающим единую гражданскую принадлежность для всего населения;
— одинаковым юридическим статусом административно-территориальных единиц и их равным положением по отношению к центральным органам власти;
— отсутствием политической самостоятельности у административно-территориальных образований, когда нет собственных законодательных и внешнеполитических органов;
— наличием достаточно широких полномочий в хозяйственной и социально-культурной сферах;
— функционированием единой денежной стемы и одноканальной системы налогов, когда налоги поступают в центр, распределяющий их затем по регионам.

Управление в унитарных государствах может осуществляться разными способами.

В тех государствах, где отсутствуют местные органы, управление административно-территориальными единицами осуществляется непосредственно центральной властью через назначаемых ею чиновников. Это — жестко централизованное унитарное государство.

В случае, если в стране созданы местные органы, управление может реализоваться, во-первых, органами местного самоуправления. Это —децентрализованное унитарное государство. Во-вторых, управление может быть опосредованным, когда за органами местного самоуправления устаналивается административный контроль чиновником, назначенным из центра. Здесь мы имеем дело с относительно децентрализованным унитарным государством.

Некоторые унитарные государства допускают внутри себя автономию, когда одной или нескольким административно- территориальным единицам, отличающимся национальными, бытовыми, историческими, географическими и другими специфическими интересами и условиями, предоставляется льготный правовой статус. Однако самостоятельность автономий допускается только в пределах, установленных центральной властью.

Более сложной и многоликой, чем унитарная форма государственного устройства, является федерация.

Федерация (федеральное государство) — это сложное, союзное государство, состоящее из нескольких государств или государственных образований, обладающих относительной самостоятельностью. В настоящее время в мире насчитывается более 20

федеративных государств. В их числе США, Канада, Аргентина, Бразилия, Мексика, Австрия, Швейцария, Россия и др.

Федерации свойственны следующие отличительные признаки:

— федеральное государство состоит из территорий субъектов федерации, поэтому в политико-административном отношении не представляет собой единого целого;

— субъекты федерации не обладают полным суверенитетом, т. е. самостоятельностью и независимостью по всем вопросам внутренней и внешней политики, в результате они в большинтве федераций не являются государствами в собственном смысле;

— разделение власти по вертикали, предполагающее разделение предметов ведения и полномочий между федеральным правительством и правительством членов федерации;

— исключительным контролем над проведением внешней политики обладает федеральное правительство;

— верховенство федерального законодательства над правом субъектов;

— субъекты федерации наделяются учредительной властью, т. е. правом принятия собственной конституции, не противоречащей положениям федеральной;

— субъекты федерации наделяются правом принимать собственные законодательные акты в пределах своей компетенции, действующие только на территории данного субъекта;

— субъекты федерации могут иметь свою собственную правовую и судебную системы;

— высший законодательный орган государства имеет, как правило, двухпалатную структуру, которая обеспечивает представительство всего населения страны, и субъектов;

— каждый гражданин субъекта одновременно является и гражданином федерации (двуединое, или совмещенное гражданство), что означает один и тот же объем прав и свобод у каждого гражданина, независимо от того, на территории какого субъекта он проживает;

— внесение поправок в конституцию возможно лишь с одобрения субъектов федерации;

— федеральное правительство не может в одностороннем порядке изменить границы субъектов.

Федерации можно классифицировать по различным основаниям. Так, в зависимости от принципа, на основе которого строится федерация, она может быть:

— административно-территориальной (США, ФРГ);

— национально-территориальной (были: СССР, Югославия, Чехословакия, сейчас: Бельгия, Индия, Пакистан);

— смешанной (Канада, Швейцария, РФ).

По способу образования выделяют договорные федерации, в основу которых положен договор (США), и конституционные (Германия). По правовому статусу субъекты федерации подразделяются на симметричные, когда субъекты имеют одинаковый правовой статус (США), и асимметричные, в которых субъекты занимают неравное правовое положение (Индия, РФ).

К сложной форме государственного устройства относят помимо федерации — империю.

Империя — исторически сложившееся на основе жесткой централизованной власти объединение этнических и административно-территориальных образований. Империи, возникнув во многих цивилизациях и в разные эпохи, обладали специфическими чертами. Однако можно выделить и общие признаки:

— огромная территориальная основа;

— сильная централизованная власть;

—- правящая элита, стремящаяся к экспансии;

— отсутствие единого государственно-правового статуса у входящих в империю образований;

— асимметричные отношения господства и подчинения между центром и провинциями, метрополией и колониями;

— подчиненность интересов различных социальных групп слоев общим политическим проектам;

— разнородный этнический и культурный состав,

Империи можно классифицировать на континентальные (Российская, Австро-Венгерская, Германская) и межконтенинтальные (Великобритания, США).

Ряд авторов считает, что формой государственного устройства является и конфедерация. Однако, на наш взгляд, **конфеде-**

рация — это надгосударственное образование, это временный союз суверенных государств, добровольно объединившихся для удовлетворения определенных общих интересов и целей политического, экономического или оборонного характера.

16. Политический режим: понятие и виды

Политический режим является наиболее важным, динамичным и относительно автономным элементом формы государства. Это выражается в его способности определять характер и способы взаимодействия власти, общества и личности и изменять форму правления и форму государственного устройства.

Политический режим — это система методов, способов и средств осуществления политической власти, отражающая состояние прав и свобод, отношение органов государственной власти к правовым основам своей деятельности.

По мнению исследователей, основными признаками политического режима являются:

- степень участия населения в механизмах формирования политической власти;
- избирательная система, т. е. правила, с помощью которых происходит избрание кандидатов в высшие органы власти;
- партийная система, которая определяет сущность политического режима;
- принцип легитимности органов государственной власти;
- способы принятия политических решений;
- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;
- гарантированность прав и свобод личности;
- степень верховенства закона во всех сферах жизни общества;
- характер правового регулирования (стимулирующий, ограничивающий) в отношении граждан и должностных лиц;
- принципы взаимоотношений общества и власти;
- место и роль заинтересованных групп (лобби, групп давления, профсоюзов и других организаций) в политической системе общества;
- политическое и юридическое положение и роль в обществе государственных силовых структур.

В зависимости от степени социальной свободы индивида, гарантированности ее прав и свобод, характера взаимоотношений государства и общества различают три типа режимов: тоталитарный, авторитарный и демократический.

Тоталитаризм (от лат. totalis — весь, целый, полный) — это режим полного контроля со стороны государства над всеми сферами жизни общества и каждым человеком посредством прямого вооруженного насилия.

Для тоталитарного режима характерны следующие признаки:

— полное полглощение государством всего общества и конкретного человека;
— крайняя степень централизации власти в руках вождя, опирающегося на властвующую партию, или узкой группы лиц из правящей элиты;
— формирование государственной власти бюрократическим закрытым способом и недоступность ее для контроля со стороны общества;
— регламентация общественных отношений на основе принципа «дозволено только то, что прямо разрешено законом»;
— господство единственной массовой партии, провозгласившей себя руководящей и направляющей силой и фактически сросшейся с государством;
— отрицание естественных прав человека, признание только дарованных государством прав, которые носят декларативный, формальный характер;
— наличие монопольной официальной идеологии, которая всеми признается и выступает в качестве механизма, формирующего потребности и мотивы поведения индивида и интегрирующего общество вокруг приоритетных целей;
— активная мобилизация населения на выполнение политических и социальных задач с помощью страха, насилия, принуждения;
— монополия власти на информацию, полный контроль за средствами массовой информации;
— всеобщий полицейский надзор за обществом, призванный пресекать любые проявления инакомыслия и инакодействия, систематический террор по отношению к противникам;
— мощный военно-промышленный комплекс, многочисленная армия как основная опора режима.

Тоталитаризм имеет две разновидности.

1. «Левый» тоталитаризм существовал в форме советского коммунизма в СССР и подобных режимов в странах социализма.
2. «Правый» тоталитаризм был представлен итальянским фашизмом, германским национал-социализмом, японским милитаризмом, испанским и латиноамериканским фашизмом.

Авторитарный (от лат. *antoritas* — власть) режим — это такой тип режима, основу которого составляет диктатура одного конкретного лица или группы. Авторитаризм — своего рода «компромисс» между тоталитарным и демократическим политическими режимами. Сущностной особенностью данного режима выступает характер отношений власти и общества, государства и личности, построенные в большей степени на принуждении, чем на убеждении.

К общим чертам авторитарного политического режима относятся следующие:

— отчуждение народа от реальных рычагов власти;
— сосредоточение определенных властных полномочий в руках одного человека (монарха, политического лидера) либо группы (военной хунты, религиозного клана);
— сведение роли парламента и других органов государственной власти до положения сугубо формальных институтов, усиление роли исполнительно-распорядительных органов;
— циркуляция элит происходит путем кооптации, т. е. волевым введением их в руководящие структуры на основе личных симпатий и преданности вождю;
— отказ от полного, тотального контроля за всеми сферами общественной жизни. Власть оставляет под полным контролем собственную безопасность, национальную оборону, общественный порядок и внешнюю политику. Эко-

номика, культура, религия, частная жизнь остаются вне контроля. Действует принцип «разрешено все, кроме политики»;
— основные методы государственного управления — командные, административные; практически не применяются массовые репрессии, отсутствует террор;
— монополизация политики, означающая запрет политической оппозиции, политических партий, общественных организаций и других субъектов политики. В отдельных случаях допускается «ограниченный плюрализм» в виде ограниченного числа профсоюзов, политических партий, действующих под строгим контролем власти;
— отсутствие единой «священной» идеологии, навязанной всему обществу, опора на размытую концепцию «национального интереса» и популизм;
— права и свободы человека и гражданина провозглашаются, но реально не обеспечиваются. Основные гражданские права режим подавляет;
— силовые структуры находятся вне контроля со стороны общества и используются в сугубо политических целях.

Типичные примеры авторитарного режима — режим Пиночета в Чили, Амина в Уганде, Насера в Египте, Маркоса на Филиппинах, Чан Кайши на Тайване, аятоллы Хомейни в Иране.

«Демократия» *(demos* — народ, *tcratos* — власть) в переводе означает народовластие, власть народа.

Однако нигде в мире не реализована ситуация, при которой весь народ осуществлял бы политическое властвование. Это обстоятельство следует учитывать при рассмотрении демократического политического режима.

Демократия представляет собой самый сложный тип политического режима, который обладает следующими признаками:
— источником власти является народ;
— решения принимаются большинством с учетом мнения меньшинства: народ имеет право влиять на выработку политических решений;
— политическая власть носит легитимный характер и осуществляется в соответствии с принятыми законами;

— действует принцип «разрешено все, что не запрещено законом»;
— признание и реальное осуществление принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;
— доминируют методы убеждения, согласования, компромисса; силовые методы используются в исключительных случаях;
— силовые структуры находятся поддемократическим контролем общества;
— высокая степень реализации и гарантированности прав человека;
— институциональный и политический плюрализм, предполагающий деятельность разнообразных правовых институтов, соревновательность политических партий, движений, массовых объединений, ассоциаций, групп по интересам.

Современные демократии существуют примерно в 35 странах и выступают как достаточно эффективная форма взаимоотношений власти и граждан (Швейцария, Швеция, Нидерланды, Дания, Германия и др.).

17. Государственный режим: понятие и виды

Государственный режим — совокупность средств, способов и методов осуществления государственной власти. В отечественной юридической науке имеет место отождествление понятий «государственный режим» и «политический режим». Однако эти явления не тождественны. Понятие «политический режим» шире по своему объему, чем государственный. Оно включает в себя средства, способы и методы как государственного, так и негосударственного воздействия на общество, вбирает не только государственные, но и многообразные иные, негосударственные, общественные формы политической жизни, связанные, например, с деятельностью политических партий, других массовых негосударственных общественных объединений, организаций идвижений, местного самоуправления, трудовых коллективов, и т. д.

В отличие от политического государственный режим представляет совокупность средств и методов реализации государственной власти только с помощью государственного механизма. При этом выделяют правовые и неправовые методы осуществления политической власти. К правовым относятся экономическая поддержка, предпринимательства, выбор такой избирательной системы, которая обеспечит преимущество правящему классу, идеологическая поддержка проводимого курса и т. д. Неправовые методы связаны с насилием, политическим террором, насаждением в обществе страха, запретом политической оппозиции, расстрелом массовых демонстраций и т. п. Выбор методов зависит от соотношения сил в стране. Частый переход политической власти от одной силы к другой приводит к изменению государственного режима, что обязательно отразится на форме правления и форме государственного устройства.

Следует помнить, что в любом обществе есть определенные силы, которые, хотя и не связаны с государственной властью, однако оказывают на нее огромное влияние. Это различные промышленно-финансовые группы, военно-промышленный комплекс, группы давления, политические партии, средства массовой информации, наконец, церковь. Они становятся полноправными участниками политической жизни, борются за власть, влияют на нее. В результате государство перестает быть единственным субъектом политической власти, ее носителем. Значит, понятие «государственный режим» не охватывает всех средств осуществления политической власти и, как отмечается в научной литературе, его следует использовать для характеристики способа правления до XVIII в., т. е. до времени появления политических партий.

Государственные режимы подразделяются на два типа в зависимости от соотношения в способе правления методов и средств демократии и диктатуры: автократические (от греч. autokrateia — самодержавие, самовластие, неограниченная власть одного лица, опирающаяся на насилие) и демократические.

Разновидностями автократического государственного режима были:

— деспотический режим (от греч. despotica — неограниченная власть);
— диктаторский режим (от лат dictatura — неограниченная власть);
— тиранический режим (от греч. — tyrannis — единоличное правление, установленное насильственным путем).

Деспотический режим был характерен для ранних этапов развития государственности, для абсолютной монархии, когда неограниченная власть концентрировалась в руках одного лица (деспота), которому принадлежала светская и церковная власть. Этот государственный режим опирался на огромный бюрократический аппарат и характеризовался крайним произволом в управлении, полным бесправием подданных, отсутствием правовых и моральных начал в управлении. В деспотическом государстве доминировала карательная налоговая политика по отношению к народу, жестоко подавлялась любая самостоятельность, тем более недовольство со стороны подвластных. Психологической основой деспотического государственного режима был страх. Подобный режим встречался в древнейших государствах азиатского способа производства в Ассирии, Вавилоне, Индии, Китае, в странах Ближнего Востока, Средиземноморья, Азии, Африки, Южной Америки.

Диктаторскому режиму свойственны те же черты, что и деспотическому: неограниченная власть, произвол, насилие, жестокость, беззаконие, всеобщий страх. В Древнем Риме (V—I вв. до н. э.) диктатором называлось должностное лицо, которое избиралось членами сената на 6 месяцев и наделялось на этот срок всей полнотой власти. Как правило, диктатор избирался для решения определенной чрезвычайной задачи: защиты государства от внешних врагов и т. п. Данная традиция выборности была нарушена, в частности, Юлием Цезарем, который установил личную диктатуру.

Исторической разновидностью диктаторского государственного режима являлся **абсолютизм (V—XVIII** вв.). **Он** характеризовался концентрацией всех видов власти в руках монарха. После буржуазных революций **XVII—XVIII** вв. абсолютные монархии стали преобразовываться в конституционные. Традиционный абсолютизм сохраняется и сейчас в целом ряде стран: Марокко, Иордания, Саудовская Аравия.

Тиранический режим основан на единоличном правлении, однако в отличие от деспотии и диктатуры, власть тирана устанавливается путем незаконного захвата власти, сопровождающегося смещением законной власти с помощью государственного переворота. Для тирании также характерны произвол и террор, отсутствие нравственных и правовых начал в управлении, бездействие законов. Однако в истории были случаи, когда тиран, опираясь на поддержку народных масс, проводил реформы в интересах бедных, улучшал социально-экономические условия их жизни. Этот способ правления был распространен в Древней Греции в VII-VII вв. до н. э.

Демократические режимы существовали в античности и средневековье в городах-полисах и городах-коммунах. Они не получили широкого распространения, что было обусловлено низким уровнем культуры населения, безразличием к нуждам общества.

18. Механизм государства: понятие и структура

Механизм государства — система разнообразных постоянно действующих органов, организаций и учреждений, находящихся во взаимосвязи друг с другом и осуществляющих государственную власть и управление делами общества.

Благодаря данному механизму государство обеспечивает законность и правопорядок, гарантирует права и свободы граждан, согласовывает несовпадающие интересы, другими словами, выполняет внешние и внутренние функции, осуществляет свои цели и задачи. Вне и без государственного механизма нет и не может быть государства.

Механизм государства обладает следующими характерными чертами, которые позволяют отличить его от негосударственных структур политической системы общества и отдельно взятых государственных органов.

Во-первых, механизм государства — это целостная система государственных органов, основанная на единстве принципов его организации (например, принцип разделения властей, законности и др.) и деятельности, общности целей и задач.

Во-вторых, этот механизм характеризуется сложной структурой, элементы которой наделены определенными полномочиями, связаны друг с другом иерархической соподчиненностью, когда нижестоящие органы подчинены вышестоящим.

В-третьих, он состоит из особого слоя людей, выделенного из общества и занимающегося профессионально управлением.

В-четвертых, государственный механизм располагает необходимыми средствами: материальными, информационными, организационными, принудительными и др.

Центральное место в механизме государства занимает государственный аппарат. Важнейшими и неотъемлемыми его частями выступают государственные органы, которые заполняют собой все содержание и формируют всю его структуру.

Структура государственного аппарата представлена тремя основными блоками органов:

1) органы законодательной власти;
2) органы исполнительной власти;

3) судебные и правоохранительные органы для обеспечения государственно-властных велений.

В-пятых, структура государственного механизма, принципы взаимодействия между его элементами определяются содержанием тех функций, которые они выполняют. В свою очередь, функции государства получают реальное воплощение при помощи механизма государства.

Государственный механизм состоит из государственного аппарата, государственных учреждений и государственных предприятий. Каждый элемент наделен необходимой самостоятельностью.

Государственный аппарат представляет собой систему взаимосвязанных органов, которые наделены властными полномочиями, и занятых в них государственных служащих, осуществляющих государственную власть.

Государственные учреждения — это государственные институт и организации, которые выполняют те или иные функции государства, но не наделены властными полномочиями. Это образовательные и научно-исследовательские учреждения, библиотеки, больницы, телеграфы, почты, учреждения транспорта и связи. Государственные учреждения выступают важнейшей формой осуществления экономической, социально-культурной деятельности государства.

Государственные предприятия представляют собой организации, лишенные также властных полномочий и созданные для осуществления хозяйственной и иной деятельности, направленной на производство предметов первой необходимости, выполнения различных работ и оказания услуг населению для удовлетворения их потребностей, извлечения прибыли.

19. Органы государства: понятие, признаки, виды

В научной литературе существует ряд отличающих друг от друга определений понятия «государственный орган», которые отражают различные взгляды и подходы к одному и тому же явлению. Наиболее распространенным является следующее определение. **Государственный орган** — это составная, относительно самостоятельная часть аппарата государства, обладающая установленной законом структурой, осуществляющая функции государства и наделенная для этого властными полномочиями.

Орган государства обладает определенными специфическими признаками, которые позволяют глубже понять механизм государства в целом.

1. Орган государства формируется по воле государства и действует по его поручению.
2. Орган государства образуется в порядке, установленном законом.
3. Орган государства обладает властными полномочиями, т. е. возможностью и способностью осуществлять государственную власть, принимать значимые для общества решения и обеспечивать их реализацию.
4. Виды и формы деятельности, осуществляемые государственными органами, устанавливаются в законодательном порядке.
5. Каждый орган государства наделен собственной компетенцией, т. е. кругом и объемом полномочий и обязанностей, и сообразно своей компетенции выполняет свойственные ему функции.
6. Органы государства обладают относительной экономической и орагнизационной самостоятельностью и обособленностью; в тоже время они тесно взаимодействуют между собой.
7. Орган государства имеет определенную внутреннюю структуру.

8. Он располагает необходимыми материальными и организационными средствами для осуществления своих функций.

9. Государственный орган состоит из государственных служащих, находящихся в определенных правоотношениях между собой и органом государства.

Государственные органы классифицируются по разным основаниям.

1. По порядку создания государственные органы делятся на:

а) избираемые на свободных выборах населением (парламент, президент);

б) назначаемые каким-то другим органом или должностным лицом (правительство);

в) создаваемые в порядке престолонаследия (монарх).

2. По характеру компетенции выделяют органы:

а) общей компетенции, решающие широкий круг вопросов (парламент, правительство);

б) специальной компетенции, специализирующиеся на деятельности в одной сфере общественной жизни, выполнении одной функции (министерство культуры, министерство образования).

3. По объему властных полномочий органы государства подразделяются на:

а) высшие, полномочия которых распространяются на всю территорию данного государства (правительство, парламент);

б) высшие органы субъектов федерации (этот вид органов имеется в федеративных государствах, состоящих из отдельных самостоятельных субъектов);

в) местные органы (этот вид органов не во всех странах входит в систему государственной власти. Так, в РФ и Великобритании они являются органами местного самоуправления).

4. По территориальной юрисдикции выделяют государственные органы:

а) федеральные (например, Правительство РФ);

б) субъектов федерации (например, правительство Ростовской области);

в) местные (например, налоговая инспекция города, района).

5. По способу принятия решений государственные органы делятся на:

а) коллегиальные (коллективные), принимающие решения большинством голосов посредством голосования (парламент, высшие суды);

б) единоначальные, где решение принимается единолично руководителем (президент, министерства).

6. По длительности действия различают:

а) постоянные органы, образование которых предусмотрено конституциями государств, и функционирующие на постоянной основе (парламенты, правительство, верховные суды);

б) временные органы, формирование которых обусловлено чрезвычайными обстоятельствами, например военным положением.

7. По характеру выполняемых задач выделяют:

а) законодательные органы (парламент);

б) исполнительно-распорядительные (правительство, министерства, ведомства);

в) судебные;

г) контрольные органы (прокуратура, таможенные органы).

20. Политическая партия и партийная система

Особое место в системе общественных объединений, как и вообще в политической системе любого демократического государства, занимают политические партии.

Политическая партия — это общественное объединение, созданное в целях участия граждан государства в политической жизни общества посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также в целях представления интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления[1].

Согласно действующему российскому законодательству, политическая партия должна отвечать определенным требованиям:

— иметь региональные отделения более чем в половине субъектов Федерации;

— в ней должно состоять не менее десяти тысяч членов, при этом более чем в половине субъектов РФ политическая партия должна иметь региональные отделения численностью не менее ста членов . В остальных региональных отделениях численность каждого из них не может составлять менее пятидесяти членов;

— руководящие и иные органы политической партии, ее региональные отделения и иные структурные подразделения должны находиться на территории Российской Федерации.

Цели и задачи политической партии излагаются в ее уставе и программе.

Основными целями политической партии являются:

— формирование общественного мнения;

— политическое образование и воспитание граждан;

— выражение мнений граждан по любым вопросам общественной жизни, доведение этих мнений до сведения широкой общественности и органов государственной власти;

[1] ФЗ «О политических партиях» № 95-ФЗ от 11 июля 2002 г. Комментарий к Федеральному закону. М., 2002.

— выдвижение кандидатов на выборах в законодательные (представительные) органы государственной власти, участие в выборах.

Политические партии становятся посредниками между обществом и государством и претендуют на участие в осуществлении государственной власти. Партии выражают интересы определенной части общества, а государство как представитель всеобщих интересов должно активно содействовать тому, чтобы деятельность партий не наносила ущерба интересам отдельной личности и общества в целом.

Политические партии в политической системе образуют партийную систему. Известны различные разновидности партийных систем, которые обусловлены наличием национальных, исторических, религиозных и других особенностей различных государств. Различают многопартийные, двупартийные и однопартийные (основанные на монополии одной правящей партии) системы.

Многопартийные системы наиболее типичны для парламентской формы правления. Социальной основой многопартийности является само общество, состоящее из различных социальных групп, имеющих различные интересы. Различают многопартийные системы с монопольно господствующей партией (когда абсолютное парламентское большинство принадлежит одной партии) и многопартийные системы без монопольно господствующей партии (когда ни одна партия не обладает абсолютным парламентским большинством).

Двупартийная система представляет собой систему с двумя крупными политическими партиями, каждая из которых имеет возможность победить на выборах и сформировать свое правительство. Одна из партий выступает в роли правящей, другая — оппозиционной. При двупартийной системе возможно существование и иных партий, однако они не имеют реальных шансов встать у руля государства.

Многопартийные системы характерны для демократических государственно-политических режимов.

Однопартийные политические системы свойственны авторитарным политическим режимам. В них господствующую или

руководящую роль играет одна партия, которая выполняет идеологические, а часто и государственные функции, являясь составной частью государства. Например, Советский Союз, где руководящей партией являлась КПСС, а также это Куба, КНР.

21. Политическая система общества: политика и структура

Система — определенный порядок в расположении и связи частей чего-нибудь, в действии.

Политика — деятельность государственной власти, партии или общественной группы в области внутригосударственных или внешних отношений, которая направлена на защиту своих классовых интересов, на осуществление задач данного государства, партии, общественной группы.

Политическая система — это организационное выражение всей совокупности государственных и негосударственных общественных организаций, участвующих в политической жизни страны.

В политическую систему общества входят не все и не всякие общественные объединения, а только те, которые юридически признаны, т. е. легитимированы, получили официальный правовой статус, например, политические партии, общественные объединения, которые зарегистрированы в порядке, установленном законом.

Все составные части политической системы общества находятся в тесном единстве, но каждая из частей имеет собственную структуру, свои принципы организации и деятельности.

Государственная власть является главной объединяющей, организующей и принуждающей силой в обществе. Кроме государства к элементам политической системы относят партии, профсоюзы, молодежные организации, политические движения и другие социальные институты. В той или иной мере они участвуют в политической жизни страны и таким образом вместе с государством составляют политическую систему общества.

Возможна классификация политических систем по различным основаниям. Так, например, в зависимости от политического режима различаются тоталитарные и демократические политические системы; территориальные и географические основания позволяют говорить о европейских, азиатских, североамериканских и других региональных политических системах. Религиозные, национальные, языковые, общие и особен-

ные черты предопределяют характеристики индуистских, мусульманских политических систем; с позиции типа государтсва различают политические системы рабовладельческого, феодального, буржуазного и социалистического общества.

Выделяют три основные модели политических систем:

1) командная система, при которой осуществляется командный стиль управления обществом, администрирование, принуждение;
2) соревновательная, когда существует политическое противостояние, противоборство различных сил, их состязательность в политическом процессе;
3) социоприменительная, которая характеризуется поисками компромисса и консенсуса.

22. Место и роль государства в политической системеобщества

Государство занимает главное место в политической системе общества, это обусловлено рядом обстоятельств:

— государство — это единственная полновластная организация в масштабе всей страны, которая охватывает все население, проживающее на его территории;
— государство — официальное лицо (представитель) внутри страны и на международной арене;
— определяет основные направления развития общества, располагает особым аппаратом, влияние которого обеспечивается принудительной силой, наделено особыми юридическими средствами воздействия на общественные отношения, которыми не располагает никто другой;
— государство обладает суверенитетом, верховенством по отношению кдругим властям внутри страны.

Государство — главное звено в политической системе:

— центральный аппарат государственной власти (глава государства, правительство, парламент, Верховный суд), образует высший уровень политической системы, здесь принимаются нормативные акты, которые определяют правовое положение и механизм действия всех элементов политической системы;
— аппарат управления и другие органы власти на местах образуют средний уровень политической системы, который является связующим звеном между высшим уровнем политической системы и обществом;
— нижний уровень политической системы — это массовый уровень, который составляют политические группировки, народные движения, массовые политические и неполитические организации, пользующиеся политическим влиянием.

Государство как политическая организация имеет открытые и теневые структуры, которые призваны решать политические задачи гласными и негласными методами.

Теневые структуры в решения государственных задач используют негласные методы деятельности. Иногда официальные государственные учреждения осуществляют негласные функции. Необходимость теневых элементов и функций на внешнем и среднем уровнях обусловлены наличием противостоящих и противоборствующих элементов в политическом обществе.

Политическое общество в целом играет роль арбитра, так как стремится контролировать деятельность государственного аппарата. Наибольшее влияние на государственную политику оказывают **партии** — политический инстумент овладения государственной властью и осуществления политики в интересах определенных групп населения. **Профсоюзы** — это организация, защищающая профессиональные интересы трудящихся по отношению к государству. В условиях демократического режима профсоюзы выдвигают экономические требования. Взаимоотношения государства с профсоюзами строятся при отсутствии государственного руководства. Профсоюзы имеют свои функции, обеспечивающие защиту интересов трудящихся.

Определенную роль в политической системе играет **церковь,** как социальный институт, занимающийся духовной деятельностью. Церковь неполитическая организация, которую конституция исключает из политической системы (ст. 14 Конституции РФ 1993 г.), но она прямо и косвенно пользуется своим духовным влиянием на политическую жизнь и таким образом фактически является элементом политического общества.

Таким образом, государство и по вертикали и по горизонтали тесно взаимодействует со всеми элементами политической системы общества.

23. Понятие и сущность права

Право, как и другие социальные нормы, представляет собой совокупность, систему правил поведения. Приоритет права над другими социальными нормами объясняется прежде всего тем, что оно устанавливается государством, его органами, призванными осуществлять управление делами общества.

Право представляет собой систему правил, установленных государством либо принятых в установленном им порядке населением или государственными органами и государственными органами и организациями. В этом принципиальное отличие права от всех остальных социальных норм. Соответственно государство выступает единственным социальным образованием, правомочным принимать, изменять или отменять правовые нормы.

Право представляет собой упорядоченную, логически стройную систему правил, содержащихся в нормативно-правовых актах и иных письменных источниках.

Одним из основных условий эффективного действия норм права является их согласованность друг с другом. Все действующие нормы права призваны обеспечивать полное и последовательное регулирование общественных отношений.

Все нормы права имеют официальный характер. Они содержатся в письменных документах — нормативно-правовых актах и иных источниках. Устные распоряжения и предписания правотворческих органов или должностных лиц не являются правом.

Правовые нормы предполагают не только их обязательное закрепление в письменных источниках, но и опубликование для широкого круга лиц.

Формальная определенность норм права является их необходимым свойством, атрибутом, поскольку с ним связывается другое свойство права —- его общеобязательность.

Общеобязательность права означает, что все лица, которых касаются нормы права, обязаны их неукоснительно исполнять.

Согласно ч. 3 ст. 15 Конституции РФ органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Общеобязательность права распространяется и на государство. Один из основных принципов правового государства требует осуществления его деятельности в строгом соответствии с конституцией страны.

Нормативность в указанном значении представляет собой действие права как регулирующей системы, состоящей из нормативных принципов и предписаний, правил поведения общего характера, распространяющихся на всех и каждого, на любой круг лиц в данном государстве, а также способность права в соответствии с предписаниями закона охватить по фиксированным признакам любой круг явлений и процессов.

Наряду с нормативностью не менее важным свойством права, выражающим его принципиальные особенности, качества, являются определенность содержания и государственная обеспеченность.

Определенность содержания, т. е. одно из существенных проявлений определенности права в целом, представляет собой способность права (главным образом при помощи письменных нормативных документов — законов, иных источников права) предельно точно фиксировать в формализованном виде необходимые стороны и грани, детали и подробности внешнего поведения лиц, их поступков, в том числе — самым точным образом определить границы внешней свободы, а также последствия нарушения этих границ.

Государственная обеспеченность — прочность, надежность, высокая гарантированность действия права, возможность сделать реальным (преимущественно посредством государственной власти, ее принудительной силы) вводимый порядок прав и обязанностей, «перевести» его в реальные жизненные отношения, что позволяет обществу или личности при помощи юридических механизмов «настоять на своем», добиться результата, обозначенного правом.

24. Понятие права в субъективном и объективном смысле

Право в объективном смысле — это обеспеченная законом мера возможного поведения граждан или организаций, направленная на достижение целей, связанных с удовлетворением их интересов. Субъективные права связаны с возможностями или свободой поведения, принадлежащим лицам, субъектам, как бы «прикрепленным» к субъектам; отсюда и название — права субъективные. Субъективные юридические права (а также обязанности, ответственность) возникают и действуют на основе законов общеобязательных норм.

Предпосылкой субъективного права является правоспособность, т. е. общая (абстрактная) способность иметь права. Субъективное право как элемент конкретного правоотношения возникает на основании юридического факта.

Субъективное право включает как возможность самостоятельно совершать определенные действия (поведения), так и возможность требовать определенного поведения от другого лица, поскольку такое поведение обусловливает осуществление субъективного права.

Юридическая область жизни общества характеризуется тем, что в ней наряду с категорией субъективного права существует объективное право, т. е. особое социальное образование, особый институт общества в целом, находящийся в одном ряду (и в тесном взаимодействии) с такими институтами общества, как государство, демократия, мораль.

Объективное право не «прикреплено» к какому-либо субъекту, а существует как объективный факт — действующее наличное образование всего общества. Его называют также позитивным правом. В отличие от морали, обычаев и особенно требований естественного права объективное право является «позитивным», потому что определенные нормы поведения специально создаются (или признаются) людьми и властно утверждаются в общественной жизни в качестве постоянного и непререкаемого императивного критерия для обязательного поведения.

Одна из основных особенностей объективного (позитивного) права как основы юридических прав и обязанностей заключается в том, что оно представляет собой нормативное образование, т. е. состоит из юридических норм, из которых образуется право конкретной страны.

Юридическая норма — это общеобязательное правило поведения, выраженное в законах, иных признаваемых государством источниках и выступающее в качестве основания и критерия правомерно дозволенного с юридической стороны (а также юридически запрещенного и предписанного) поведения субъектов права.

25. Основные теории правопонимания

Современные теории права не содержат единого понимания сущности права, что обусловливается такими факторами, как сложность права, многообразие его проявлений в обществе, влияние на процессы познания сущности права правовой идеологии и классовой борьбы, наличие различных исходных философских и методологических оснований.

Наиболее значимыми в истории политико-правовой мысли являются трактовки права, данные представителями естественной, психологической, исторической, позитивистской, социологической теорий права, философией права и марксизмом.

Согласно теории *естественного права* (Гоббс, Локк, Монтескье и др.), в обществе существует два права: естественное и благоприобретенное. Естественное право принадлежит человеку от рождения и включает в себя право на жизнь, личную свободу, частную собственность, право быть счастливым.

Эти права признаются неотъемлемыми, и всякое посягательство на них других лиц, в том числе и государства, является правонарушением либо вовсе преступлением. Благоприобретенные права устанавливаются государством в форме законов и иных нормативно-правовых актов. В основе этого права лежат естественные права человека. Закон признается правовым постольку, поскольку он соответствует, развивает и конкретизирует естественные права человека. Несправедливый закон не создает право — таков основополагающий принцип данной теории.

Два вида права признают и представители психологической теории права, основоположником которой является российский правовед Л. И. Петражицкий. Согласно этой теории, право представляет психическую деятельность человека, его правовые, «императивно-атрибутивные» эмоции, чувства, оценки, переживания. Человек чувствует свою волю связанной притязаниями других лиц, ожидающих от него исполнение определенной обязанности. Именно такие психологические переживания определяют конкретные акты поведения человека и выступают его действительным, реальным правом.

В обществе существует также официальное право, установленное государством в виде законов и иных нормативно-право-

вых актов. Законы могут влиять на интуитивное право человека, на процессы формирования его воли. Тем не менее они не всегда доминируют в принимаемых индивидуумом решениях. Последний может принимать во внимание иные социальные нормы и действовать вопреки установлениям официального права. Поэтому действующее в обществе право значительно шире установленных государством нормативных предписаний и включает в себя всю совокупность психических переживаний человека, и не только его.

В позитивистской теории правом признаются только правила должного поведения, устанавливаемые законом и иными нормативно-правовыми актами, принимаемыми государственными органами. «Закон есть закон», его нужно исполнять в любом случае, независимо от психологических переживаний человека и его естественных прав.

Требование законности, т. е. неукоснительного исполнения действующих нормативно-правовых актов, относится ко всем без исключения государственным органам, должностным лицам, гражданам и иным субъектам конкретных правоотношений. К лицам, не выполняющим предписания законов, иных нормативно-правовых актов, применяются меры государственного принуждения.

Представители этой теории весьма негативно относятся ко всем попыткам искать право вне официально установленных государством нормативно-правовых предписаний.

В отличие от позитивистов представители исторической школы (Савиньи, Пухта и др.) понимали право как продукт народного духа, сознания народа, который живет и проявляется во взаимоотношениях его представителей. Право, как и язык, представляет собой неотъемлемый компонент народа или нации и развивается по аналогичным законам. В языке, отмечал Савиньи, наблюдаются та же независимость от случайности и свободного выбора со стороны отдельных лиц, т. е. то же происхождение из деятельности общего народного духа, действующего в отдельных лицах. Толко здесь все это более наглядно и бесспорно, чем в праве.

Образование права осуществляется путем постепенного раскрытия народного духа в историческом прцессе. Народный дух

определяет особенности народного правосознания, а оно выливается в нормы права. Наиболее полным и последовательным источником развития народного духа являются народные обычаи. Законы также отражают народное правосознание. Но в них народное правосознание выражается постольку, поскольку правильно воспринимается и последовательно проводится законодателем.

Поэтому главная задача законодателя состоит в выявлении и закреплении в законах народного духа.

Предствители социологической школы права также полагают, что право не следует искать в законах или психологических переживаниях личности. Право, по их мнению, — это реальная жизнь, воплощенная в конкретных решениях в сфере предпринимательской деятельности, во взаимоотношениях работников и предпринимателей, иных лиц и социальных групп. При этом поиск «живого» права ведется в двух направлениях.

Одни авторы считают, что в обществе существует множество правовых систем, поскольку государство не в состоянии предусмотреть все необходимые для общества и его компонентов нормы права. Каждая коллективная общность людей, будь то спортивный клуб, торговое общество, профсоюзы или нация, может иметь и имеет свое право. Так, народ, нация создают свои обычаи и традиции, профсоюзы — профсоюзное право, причем негосударственные правовые системы могут создавать сильную конкуренцию праву, установленному государством.

Представители другого направления «живое» право видят в свободе судейского усмотрения при разрешении конкретных дел. Разумное и точное решение юридических казусов представляется им большим правом, нежели абстрактные нормы с их абстрактной справедливостью.

Изменения в системе общественных отношений судья осознает значительно быстрее законодателя и неизбежно должен выходить за рамки закона, который не соответствует «живому» праву, действующим в обществе отношениям. По мнению сторонников этого направления, судья сперва выносит решение, руководствуясь своими представлениями, а затем подбирает к принятому решению соответствующую правовую аргументацию.

Принципиально иную трактовку права, его сущности дают основоположники марксизма. Рассматривая общество как органически целостное образование, действующее и развивающееся по объективным, независимым от воли людей законам, К. Маркс и Ф. Энгельс весьма четко и последовательно различали право и закон.

Право они понимали как меру свободы членов общества. Каждый класс в силу особого положения в системе экономических отношений общества имеет свою меру свободы, свое право. Однако не всякий класс способен выразить свое право в системе общеобязательных норм, в законе. Такой способностью обладает лишь класс, который экономически и политически господствует в обществе. С помощью закона этот класс закрепляет собственные интересы и потребности и пытается их выдать за всеобщее право, за всеобщую меру свободы.

Все ранее существовавшие государства закрепляли и проводили в жизнь право эксплуататорских классов: рабовладельцев, феодалов, помещиков и буржуазии. Рабы и крестьяне не были способны по объективным и субъективным причинам взять государственную власть в свои руки и реализовать свое право в форме законов. Только пролетариат может осознать свои классовые интересы, объединиться в борьбе за экономические и политические права и взять государственную власть в сво.и руки. Лишь при этом условии он обеспечит полное и последовательное проведение пролетарской меры свободы, пролетарского права в форме законов. Пролетарское право одновременно будет правом всех трудящихся масс в обществе, т. е. более демократичным, нежели буржуазное и любое иное эксплуататорское право.

Однако пролетарское право по-прежнему не будет всеобщим. Провозглашенное им равенство в экономической сфере реально будет осуществлено на более высоком этапе развития общества, обладающего производительными силами, способными в полной мере удовлетворить потребности всех своих членов. Но в таком обществе не будет классов. Соответственно, отпадает потребность и в государстве, и в присущем ему способе закрепления общеобязательных правил в форме закона или иных нормативно-правовых актов.

26. Принципы права: понятие и виды

Принципы права представляют собой исходные положения и ведующие начала процесса формирования, развития и функционирования права. Они пронизывают собой всю правовую жизнь общества и характеризуют не только сущность, но и содержание права, а также весь процесс его применения.

Имея общеобязательный характер, принципы права способствуют укреплению внутреннего единства и взаимодействия различных отраслей и институтов права, норм права и правовых отношений, субъективного и объективного права.

Принципы права объективно обусловлены экономическими и социально-политическим строем общества, существующим в той или иной стране, социально-классовой природой государства и права, характером политического и государственного режима.

Принципы права присущи любой правовой системе. Как правило, они прямо закрепляются в законодательных актах (статьях, преамбулах и т. д.), или заполняют собой содержание правовых норм.

К разряду специально-юридических принципов относят следующие основные начала современных правовых систем или их исходные положения:

1) принцип общеобязательности норм права для всего населения страны и приоритета этих норм перед иными социальными нормами;
2) принцип подразделения правовой системы государства на публичное и частное право, на относительно самостоятельные отрасли и институты права;
3) принцип непротиворечивости норм, составляющих действующую систему права, и приоритет закона перед иными нормативно-правовыми актами;
4) принцип соответствия между объективным и субъективным правом, между нормами права и правовыми отношениями, между правом и его осуществлением;
5) принцип социальной свободы, выраженный в системе субъективных прав субъектов общественных отношений, равенство перед законом и судом, равноправие;

6) принцип законности и юридической гарантированности прав и свобод личности, зафиксированных в законе, связанность нормами законодательства деятельности всех должностных лиц государственных органов;
7) принцип справедливости, выраженный в равном юридическом масштабе поведения и в строгой соразмерности юридической ответственности допущенному правонарушению;
8) принцип юридической ответственности только за виновное противоправное поведение и признание каждого не виновным до тех пор, пока вина его не будет установлена в судебном порядке; презумпция невиновности;
9) принцип недопустимости обратной силы законов, устанавливающих новую или более тяжелую юридическую ответственность; гуманность наказания, способствующего исправлению осужденного.

Наряду с общими принципами в юридической литературе выделяются также межотраслевые и отраслевые принципы права.

Межотраслевые принципы охватывают собой две или более отраслей права, являющихся преимущественно смежными (уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное и др.). На межотраслевые принципы полностью налагаются и общие правовые принципы. В каждой отдельной отрасли права или же в группе отраслей они приобретают свою специфику.

Отраслевые принципы права распространяются лишь на отдельные отрасли права — конституционное, гражданское, уголовное и т. д. Соответственно на их основе создаются и реализуются лишь нормы, составляющие исключительно данную отрасль права.

27. Функции права: понятие и классификация

Назначение права в обществе состоит в том, чтобы быть регулятором — определять, упорядочивать и охранять существующие общественные отношения и порядки.

Выделяют следующие функции права как регулятора:
1) воспроизводство данной социальной системы;
2) утверждение в жизни общества нормативных начат;
3) регулятивное правовое воздействие на общественные отношения.

Воспроизводство системы как функция права обусловлено утвердившейся в современной науке теорией систем, когда и все общество, и его подразделения научно интерпретируются как сложные социальные системы. В частности, с представлениями о том, что социальные системы отличаются (или должны отличаться) устойчивостью, непрерывностью существования и действия во времени и, стало быть, с вытекающей отсюда необходимостью наличия в социальных системах, в том числе и в обществе в целом, особых механизмов, призванных реализовывать и поддерживать устойчивость и непрерывность функционирования в заданных параметрах общества.

В связи с этим объективное право (в силу его органической связи с законом) наряду с другими институтами человеческой культуры правомерно рассматривать как своего рода механизм.

Такие свойства права, как его всеобщая нормативность, способность строго фиксировать по содержанию возможное и должное поведение людей, наиболее мощно, силой государственного принуждения обеспечивать его — все это как бы специально приспособлено для того, чтобы сложившиеся в обществе отношения надежно сохранялись такими, «как они есть», и чтобы они в стабильном и устойчивом виде непрерывно функционировали во времени.

Утверждение в жизни общества нормативных начал вызвается объективной потребностью, поскольку любое человеческое сообщество нуждается не просто в известной организованности и упорядоченности существующих в нем отношений, но и в том, чтобы эти организованность и упорядоченность соот-

ветствовали законам природы и одновременно — законам существования и функционирования человеческого сообщества, разумно формируемых начал целесообразности. А все это включает необходимость известного ритма, цикличности, повторяемости, а главное, что эти ритм, цикличность, повторяемость вошли в саму плоть жизни людей, стали законом в человеческом бытии.

Регулятивное назначение права выражено в том, чтобы в соответствии с указанной объективной потребностью внести в общественную жизнь оптимальную нормативность в том ее значении, которое сообразуется с нормальным существованием и развитием сообщества людей.

В связи с необходимостью обеспечения нормативных начал в жизни общества и само право предстает в виде нормативной регулирующей системы, имеющей глубокое правовое содержание и построенной на единых правовых принципах и общих положениях.

Регулятивное воздействие права наряду с миссией по «воспроизводству» данной социальной системы и утверждением в жизни начал нормативности ограничено определенными направлениями. Главные из них вытекают из решающего предназначения права — быть общеобязательным критерием правомерного поведения и в этом отношении — оптимальной формой для определения и сохранения границ свободы людей.

Решение указанной задачи предполагает развитие и эффективное функционирование всех отраслей объективного права, как тех, которые преимущественно направлены на точное и строгое фиксирование через систему прав и обязанностей границ поведения (конституционное право, гражданское право, ряд институтов административного и трудового права), так и тех, которые обеспечивают «сохранение границ» в свободном поведении людей. А значит — охрану и защиту правопорядка, в том числе с помощью мер гражданской, административной, уголовной ответственности, а также процедур и порядка применения юридических санкций.

28. Типы права: различные подходы

Типология права — это его специфическая классификация, производимая в основном с позиции следующих вопросов.

В рамках первого (формационного) главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода, решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов — государства и права.

В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

Достоинство такого состоит в том, что продуктивна сама идея делить право на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество.

Слабая сторона состоит в том, что формационный подход не позволяет в должной мере учесть конкретно-историческую, культурно-национальную и специально-юридическую специфику права.

В рамках другого подхода типологизация права осуществляется на основе конкретно-географических, национально-исторических, религиозных, специально-юридических и иных признаков. В соответствии с названными критериями выделяют:

1) национальные правовые системы (конкретно-историческая совокупность права — юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства);
2) правовые семьи (совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования); различают следующие правовые семьи: общего права, романо-германская, славянская, мусульманская, индусская и др.

Положительный фактор данной типологии заключается в том, что выделены национально-исторические, конкретно-гео-

графические и технико-юридические признаки, которые весьма определенно характеризуют право.

Слабая сторона—приверженцы недооценивают роль социально-экономических факторов в природе права.

ГЛАВА 3. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

29. Правовая система общества: понятие и структура

Познание сущности и социальной природы права обусловливает поиск общих черт, признаков, закономерностей, которые лежат в основе действующих национальных систем права.

Понятие «национальная правовая система» является одним из наиболее широких по содержанию и включает в себя всю, без исключения, совокупность правовых явлений и процессов, действующих в какой-либо отдельно взятой стране.

В каждой стране действует свое право — своя национальная (национально-государственная) система позитивного права, имеющая свою специфику и индивидуальные особенности.

Вместе с тем эти различные национальные системы права можно объединить в ряд групп (правовых общностей, типов), каждая из которых включает в себя несколько «родственных» (близких по своему генезису и правовым характеристикам) национальных систем права.

Известный французский юрист Р. Давид, специалист в области сравнительного изучения права, подобные группы однородных национальных систем позитивного права обозначил как «правовые семьи», «семьи систем права». Это наименование широко используется и в отечественной литературе.

В своей классификации различных национальных систем позитивного права (и их объединении в соответствующие «правовые семьи», «семьи систем права») Р. Давид исходит из двух критериев, рассматриваемых и учитываемых в совокупности: 1) юридико-технического критерия (источники права, структура действующего права, юридическая терминология, правовые принципы, концепции, конструкции, методы и практика работы юристов и т. д.) и 2) идеологического критерия (философские, политические и экономические принципы, мировоззрение и общественные идеалы, на которые опирается соответствующее национальное право).

Такой подход позволяет понимать под национальной правовой системой исторически сложившуюся совокупность норм права отдельной страны, а также используемые в этой стране механизмы правотворчества, правореализации и государственного принуждения, призванные обеспечить надлежащее функционирование и совершенствование действующих норм права.

С учетом приведенных критериев была предложена следующая классификация «правовых семей современного мира»: 1) романо-германская правовая семья; 2) семья общего права; 3) семья социалистических систем права; 4) религиозные системы (мусульманское право).

30. Романо-германскаяправоваясемья

Различные национальные системы права включают сходные отрасли права, которые делятся на близкие по своему содержанию правовые институты, объединяющие группу однородных норм права.

Романо-германская (континентальная) правовая семья включает в себя национальные системы права стран континентальной Европы: Франции, Германии, Италии, Испании, Скандинавских стран, а также ряд неевропейских стран, сформировавщиеся в русле основных идей и конструкций романо-германской правовой системы.

Формам национального права, входящим в романо-германскую правовую семью, присущи единые исторические корни и основополагающие общие правовые принципы, что предопределило и целый ряд других важных аспектов их сходства и общности. Входящие в эту правовую семью системы национального права имеют идентичную структуру. Право делится на частное и публичное.

Особенностью системы романо-германской правовой семьи является одинаковое понимание природы, смысла и значения нормы права как абстрактно-всеобщего правила поведения, регулирующего однородную совокупность общественных отношений.

Такое понимание природы и характера нормы права лежит и в основе романо-германской концепции нормативно-правового акта, нормативно-правовой деятельности государства и соответствующей кодификации действующего права.

Романо-германские кодексы, другие законы и подзаконные акты — это определенным образом систематизированные (в той или иной степени) комплексы абстрактно-общих правовых норм.

Действующее право стран романо-германской семьи отличается большой четкостью, определенностью, простотой, обозримостью и доступностью. Его можно легко реформировать и изменять в нужном направлении.

Романо-германское право — это писаное право, состоящее в основном из письменно оформленных нормативно-правовых актов (законов и подзаконных актов).

Основной источник права во всех национальных системах права романо-германской правовой семьи — закон. Законы принимаются высшим представительным органом или путем референдума.

Высшей юридической силой в системе нормативных актов здесь обладает писаная конституция (основной закон государства), которая является правовой основой для всех остальных (конституционных и обычных) законов и подзаконных актов. Контроль за конституционностью обычных законов и подзаконных актов осуществляют специальные конституционные суды.

Традиционно важную роль в системе источников права в романо-германской правовой семье играют кодексы — кодифицированные нормативно-правовые акты отраслевого характера. Хотя они обладают юридической силой обычного закона, однако по существу занимают центральное место и играют ведущую роль в соответствующей отрасли законодательства.

Значительную роль в качестве источника права Б романо-германской правовой семье играют нормативно-правовые акты, принимаемые различными органами исполнительной власти (декреты, постановления, циркуляры, инструкции, регламенты и г. д.). Как правило, такие нормативные акты принимаются «во исполнение закона» и носят подзаконный характер. При этом осуществляется судебный контроль для обеспечения соответствия подобных подзаконных актов закону.

Обычай играет в системе источников романо-германского права в основном вспомогательную роль, дополняя в необходимых случаях действующее законодательство.

Суд в странах романо-германской правовой семьи действует на основе и в рамках закона, поэтому он не наделен правотворческими полномочиями, не имеет права создавать новые нормы права. Однако суд обладает большой свободой в толковании при меняемых нормативно-правовых актов, благодаря чему судебная практика оказывает значительное влияние на правоприменительный процесс и развитие действующего права.

В ряде стран романо-германской правовой семьи общие принципы права (идеи и ценности надпозитивного права и

т. д.) имеют силу норм действующего права, а при коллизиях с последними — обладают приоритетом. Подобная роль общеправовых принципов опирается не только на традиции романо-германского права, но и на закрепленные в ряде современных конституций континентальных стран естественно-правовые принципы и нормы о прирожденных и неотчуждаемых правах человека, правовых ценностях и т. д.

По существу, речь идет о том, что конституционно признанное и закрепленное естественное право (в виде принципов естественного права, естественных прав и свобод человека и т. д.) действует как приоритетный источник позитивного права.

31. Семья англосаксонского общего права

Эта правовая семья включает в себя национальные системы права Англии, США, Северной Ирландии, Канады, Австралии, Новой Зеландии. В нее входят и системы права ряда азиатских и африканских стран — бывших английских колоний.

По своему происхождению данная правовая семья восходит к английскому праву.

Общее право сложилось в виде совокупности судебных решений-прецедентов. В этом смысле можно сказать, что общее право — это совокупность казусных правил, лежащих в основе конкретных судебных решений, которые имеют значение прецедента, обязательного для других судов при разрешении аналогичных дел.

В процессе формирования общего права королевские суды использовали некоторые положения местных правовых обычаев, преобразуя и приспосабливая их к строгим требованиям новой судебной процедуры и процессуальной формы.

Римское право и основанное на нем (первоначально также и в Англии) университетское юридическое образование не оказали сколько-нибудь заметного влияния на процесс создания общего права.

Нормы (правила) прецедентного права обладают такими достоинствами, как конкретность и гибкость, но они казуистичны, лишены ясности и четкости абстрактно-общих норм романо-германского права. Это препятствует кодификации прецедентного права по образцу романо-германских кодексов.

С учетом сложившейся в Англии иерархии судебных инстанций действует «правило прецедента», согласно которому: 1) решения палаты лордов (высшей судебной инстанции) составляют обязательные прецеденты для всех других английских судов (но не для нее самой); 2) решения Апелляционного суда составляют обязательные прецеденты для него самого и для всех нижестоящих судов; 3) решения Высокого суда составляют обязательные прецеденты для всех нижестоящих судов. Хотя эти решения не являются строго обязательными для различных отделений самого Высокого суда, однако они имеют для них

важное значение и, как правило, учитываются ими; 4) окружные и магистратские суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих судов, а их собственные решения не создают прецедентов.

Судья, решая дело, обязан следовать имеющемуся прецеденту. При этом он пользуется большой свободой усмотрения в трактовке вопроса о сходстве рассматриваемого дела с уже разрешенными. При отсутствии надлежащего прецедента и соответствующей нормы статусного права (законодательства) судья сам определяет правоприменительную норму (казусное право) для решения расматриваемого дела.

После судебной практики (прецедентного права судов), как первого и основного источника английского права, в качестве второго его источника признается статутное право — законы и подзаконные акты.

В Англии нет писаной конституции, и под «английской конституцией» имеется в виду совокупность норм закона и прецедентного права, определяющих систему и правомочия органов государственной власти, права и свободы подданных.

Закон (акт парламента), согласно английской традиции и сложившейся юридической доктрине, считается второстепенным источником права, который вносит лишь ряд поправок и дополнений к праву, созданному судебной практикой (т. е. к прецедентному праву). Формально закон может изменить или отменить норму прецедентного права, и при коллизии с прецедентом приоритет принадлежит закону. Но фактически само действие закона осуществляется в русле и в контексте его судебно-прецедентного толкования и применения.

Подзаконные акты («во исполнение закона») издаются органами исполнительной власти лишь в порядке реализации правомочий, делегированных им парламентом. При этом суды обладают правом в надлежащих случаях отменять акты исполнительной власти.

Английское общее право получило большое распространение в мире. При этом ряд положений в процессе их распространения и рецепции в других странах претерпевал определенные изменения под воздействием местных условий и традиций.

После достижения независимости в США некоторые штаты отказались от английского права и приняли кодексы по романо-германскому образцу. Но потом в целом возобладала традиция, и США остались в системе общего права, за исключением штата Луизиана, право которого тяготеет к романо-германской правовой семье.

Право США, как и английское право, — это прежде всего право судебной практики, т. е. прецедентное право. Законы и подзаконные акты играют вспомогательную роль в качестве дополнения к прецедентному праву. Однако американское право, в отличие от английского, состоит в том, что Конституция США (1787 г.) в качестве основного закона страны возвышается над общим правом и определяет основы американского общества и государства и всего действующего права.

32. Семья социалистического права

Возникновение этих систем связано с появлением в XX в. социалистических стран и соответствующего законодательства — сперва в России (1917 г.), а после Второй мировой войны и в целом ряде стран Восточной Европы, Азии и Латинской Америки.

В литературе (отечественной и зарубежной) при характеристике различных национальных систем законодательства социалистических стран (СССР и других) обычно говорят о «социалистическом праве», «семье социалистического права» и т. д.

Эти термины и понятия нельзя признать адекватными, поскольку речь идет о законодательстве (так называемом «позитивном праве» при социализме), которое по сути своей носило неправовой характер, выражало цели и устремления антиправовой идеологии, политики и практики бесконтрольно правящей коммунистической партии.

Неправовая природа социалистического законодательства по-разному проявлялась в разных социалистических странах на разных этапах их существования. Спектр различий здесь весьма широк и разнообразен: от прямого революционного насилия, не связанного никакими законами, до «государства социалистической законности» и поисков «социализма с человеческим лицом».

Определенное влияние на содержание и характер национальных систем законодательства в разных социалистических странах оказывали также их правовое прошлое, уровень их правовой развитости, сложившиеся правовые традиции и т. д.

Законодательство послевоенных социалистических стран Восточной Европы (с их значительным правовым прошлым) заметно отличалось от законодательства азиатских социалистических стран, где право и до перехода к социализму находилось в неразвитом состоянии и не играло существенной роли в жизни общества. Право дореволюционной России, как и досоциалистическое право социалистических стран Восточной Европы, развивалось в целом в русле и в рамках романо-германской правовой семьи. Влиянием этого прошлого обусловлены

такие аспекты внешнего сходства европейских социалистических систем законодательства с формами романо-германского права, как общая терминология и приемы юридической техники, во многом одинаковые конструкции в области системы источников действующего «позитивного права» и его структуры (деление на отрасли, институты и нормы), аналогичные представления о норме и нормативных актах, отсутствие прецедентного права, отрицание значения судебной практики в качестве источника права, незначительная роль обычая и т. д.

Однако схожей терминологией обозначались качественно различные явления, поскольку положения социалистического законодательства по существу отвергали основы права и носили декларативный, «фасадный» характер.

Так, советское право не обрело высокозначимый статус, а оказалось «огосударствленным», т. е. придатком государственной власти. Право в годы советской власти несло на себе печать тоталитарного строя и коммунистической идеологии. Оно официально трактовалось как «отмирающее», обреченное на то, чтобы в конце концов, при коммунизме, вообще сойти со сцены общественной жизни. Это способствовало правовому нигилизму, пренебрежению правовыми формами во имя высших коммунистических интересов. В целом советское право строилось не для препятствования осуществлению бесконтрольной власти партократии, а в целях его легализации и создания для этого «правовых оснований».

С начала 90-х гг. социалистические страны вступили в новый (постсоциалистический) период своего развития, ознаменованный радикальными экономическими, политическими и правовыми преобразованиями, цель которых — утверждение господства права, прав и свобод человека и гражданина, формирование рыночной экономики, гражданского общества, демократического правового государства. На территории бывшего СССР и бывших социалистических стран Восточной Европы возникли новые суверенные государства, в которых формируются новые национальные системы права. Этот процесс в разных странах протекает с различной интенсивностью, но в целом все они достигли определенных успехов на новом этапе своего правового развития (принятие новых конституций и качественное изменение законодательства, кодексов, признание и закрепление в национальных системах права международных принципов стандартов в области прав человека, участие в процессе европейской интеграции и т. д.).

После распада мировой социалистической системы (так называемого «соцлагеря») на позициях социализма остались Китай, Вьетнам, Северная Корея и Куба. Правовое развитие этих стран до их перехода к социализму осуществлялось в формах и направлениях, характерных для романо-германского права.

33. *Семьяисламскогоправа*

Под «исламским (мусульманским) правом» (шариат) имеется в виду правовой аспект исламской религии, возникновение которой связано с именем пророка Мухаммеда (VII в.). Шариат («путь следования») — это по сути своей религиозный (божественный) закон, диктуемый верующим, т. е. совокупность предписаний о том, что они должны и чего не должны делать. В основе шариата, как и других религиозно-нормативных системах (индусское право, иудейское право, право ряда стран Дальнего Востока), лежит идея религиозных обязанностей человека, а не его прав.

Источниками мусульманского права являются: 1) Коран — священная книга ислама и основа мусульманского права; 2) сунна — совокупность преданий о высказываниях и делах пророка Мухаммеда, имеющих правовое значение; 3) иджма — общее (единое) мнение авторитетных правоведов ислама; 4) кияс — суждение по аналогии в вопросах права.

Коран и сунна — основные исторические источники мусульманского права, непосредственно связанные с именем Мухаммеда. После смерти Мухаммеда (632 г.) содержание мусульманского права в VII в. было дополнено его сподвижниками целым рядом новых положений на основе толкования Корана и сунны. Однако потребности общественной жизни требовали дальнейшего развития шариата, классификации и систематизации его принципов и норм. Решению этих задач в VIII-X вв. была посвящена деятельность правоведов — знатоков ислама и основанных ими различных правовых школ.

В своем толковании Корана и сунны мусульманские правоведы разных школ (толков) опирались на поощрявшийся пророком принцип «иджтихад» — свободное усмотрение судьи, в случаях умолчания других источников, относительно рассматриваемого дела. Толкование мусульманскими правоведами Корана и сунны на основе этого принципа фактически сопровождалось установлением ими новых норм шариата. Усилиями этих правоведов были сформулированы основные принципы и конкретные нормы (по преимуществу — казуистического характера) мусульманского права.

В качестве общего (и общепринятого) приема толкования и применения шариата мусульманскими правоведами был признан кияс — способ суждения о праве по аналогии. Важное значение кияса (как метода и одновременно как источника шариата) состоит в том, что он позволяет восполнить пробелы казуистического мусульманского права и «найти» в самом шариате необходимую норму для решения по аналогии любого дела (в том числе — и в будущем), как бы не создавая новой нормы и не нарушая тем самым функции мусульманско-правовой доктрины о беспредельности шариата.

К XI в. окончательно складывается (общее, согласованное мнение мусульманских правоведов, догма шариата) и прекращается период так называемого «абсолютного иджтихада» — время прямого толкования Корана и сунны и создания основных толков мусульманского права. С XI в. начинается период так называемого «таклида» —действия шариата на основе уже сложившейся традиции и догмы иджма. С этого времени признается правом только то, что принято и одобрено иджмой.

Однако развитие мусульманской правовой доктрины, а вместе с ней и норм шариат продолжалось и в последующие века. Этому развитию содействовало толкование и применение положений шариата с учетом «условий, места и времени». Благодаря такому подходу доктриной было допущено применение не противоречащих исламу обычаев, соглашений сторон, административных регламентов. Хотя эти правовые формы и остаются вне самой системы мусульманского права, однако придают ему большую гибкость и приспособляемость к различным условиям и позволяют восполнить его пробелы.

Государственная власть согласно исламу — не господин, а слуга права (шариата), поэтому она не может посредством своего законодательства изменять шариат и творить новое право. Но она должна следить за соблюдением требований шариата и в целях охраны общественного порядка может принимать соответствующие решения и акты.

Однако национальные системы позитивного права исламских стран, возникнув на исходной основе шариата, значительно отличаются друг от друга. Существенную роль в отходе в XIX—XX вв. исламских национальных систем права от традиционного шариата сыграли такие факторы, как развитие современных форм социально-экономической, политической и духовной жизни, рецепция некоторых положений европейского права, увеличение объема и значения государственного законодательства, ликвидация в ряде стран специальных судов, применявших шариат, и т. д.

34. Семья обычного права

Под «обычным правом» понимаются местные обычаи стран Африки, Мадагаскара и некоторых других регионов, сложившиеся в период от доколониального периода до более развитых форм колониального и послеколониального периодов.

В доколониальный период в указанных регионах действовали местные обычаи, соответствовавшие родоплеменным представлениям о правилах, формах и порядке общественной жизни людей. Эти обычаи существовали в устной форме и передавались из поколения в поколение без особых изменений.

Обычаи детально регламентировали весь строй жизни общины, поведение ее членов и предусматривали соответствующие санкции за их нарушения. Возникавшие споры в связи с нарушением обычаев, как правило, рассматривались старейшинами общины, племенными вождями.

В колониальный период традиционные обычаи претерпели существенное изменение под влиянием европейского права и законодательных реформ, проводившихся колониальной администрацией. Значение местных обычаев признавалось колониальной администрацией в той части, в которой они не противоречили нормам европейского права. Последние же распространялись на население колоний в той мере, в какой это соответствовало местным условиям и возможностям.

Происходящая в результате трансформация традиций и местных обычаев способствовала их приспособлению к новым условиям и утверждению в конечном итоге системы права метрополий.

После достижения независимости развитие национального права продолжалось на базе уже сформировавшихся в этих странах соответствующих европейских систем права. Вместе с тем рост национального самосознания освободившихся народов способствовал изменению политики замены традиционных обычаев европейскими системами права. Появилась тенденция увязать процесс модернизации государственно-правовых форм со своими национальными ценностями, что повлекло призна-

ние обычного права самостоятельным источником национального права в ряде независимых африканских государств, а также интеграцию некоторых норм и институтов обычного права с действующими положениями европейского права.

35. Понятие и виды форм (источников права)

Для того чтобы правило поведения стало юридической нормой, оно должно быть облечено в определенную правовую форму. Происходит это в результате правотворческой деятельности государства, с помощью которого воля законодателя находит свое выражение в правовом акте и становится обязательной для исполнителя.

Под источниками права понимают различные формы его внешнего выражения, т. е. формы права.

В научной литературе понятие «источник права» употребляется в трех значениях:

— в материальном смысле — это общественные отношения;

— в идеологическом — правосознание;

— в формально-юридическом смысле — форма права.

К. органам, осуществляющим нормотворческую деятельность относят парламент, президента, правительство и др. Их называют субъектами законодательной инициативы. Эти органы принимают нормативные правовые акты — наиболее распространенные в настоящее время во всех странах источники права.

Источниками права в юридическом смысле являются такие формы права, как правовой обычай, юридический прецедент, правовая доктрина, нормативный договор и нормативный акт.

Под **правовым обычаем** понимают нормы, которые сложились в обществе независимо от государственной власти и приобрели в сознании общества обязательное значение. Это исторически сложившееся привычное поведение, взятое под охрану государством. Обычаи складываются в процессе жизнедеятельности общества. Если обычаи получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то они называются правовыми обычаями. Правовые обычаи составляют обычное право.

В Российской Федерации применение обычаев ограничено законодательно, только Гражданский кодекс РФ предусматри-

вает обычаи делового оборота. В настоящее время правовые обычаи применяются в государствах Азии, Африки, Латинской Америки и в международном праве.

Следующий вид источников права — это *юридический прецедент*. Под юридическим прецедентом понимают судебное или административное решение по конкретному делу, ставшее образцом для решения аналогичных дел. Правовой прецедент представляет собой нормативное решение, имеющее силу закона. Юридический прецедент применяется в государствах, принадлежащих к англосаксонской системе, — Англии, США, Канады и др.

В Российской Федерации характер судебного прецедента носят руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда, которые являются обязательными для всех судей.

* Правовая доктрина — это компетентное суждение по правовым вопросам, или право давать разъяснения, обязательные для судов. Широкое распространение правовая доктрина имела в Древнем Риме. В Российской Федерации в настоящее время правовая доктрина не признается официальным источником права, но очень многие юристы-практики пользуются научными комментариями законов.

Нормативный договор, или договоры нормативного содержания, — это соглашения двух или более субъектов права, которые содержат общие правила, регулирующие отношения сторон. Нормативные договоры служат источниками права в основном в международных отношениях. Они признаются во всех правовых системах. Для Российской Федерации примером нормативного договора служит федеральный договор, заключенный между субъектами Федерации. Нормативный договор характеризуется тем, что его участники добровольно в него вступают, возлагая на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

Следующим и наиболее распространеным источником права является нормативный акт. Это письменный документ, принятый управомоченным субъектом права (государственным органом, местным самоуправлением, институтами прямой демократии), имеющий официальный характер и обязательную силу, выражающий властные веления и направленный на регулирование общественных отношений. Нормативный акт, в отличие от других правовых актов (актов толкования и правоприменительных актов), создает новые правовые нормы. Это наиболее важный и распространенный источник права в государствах, составляющих систему права. Нормативные акты образуют стройную систему, основанную на их юридической силе. Высшей юридической силой обладают конституция и законы (В Российской Федерации — конституционные законы и федеральные законы), ниже располагаются подзаконные акты, к которым следует отнести акты Президента, акты Правительства, приказы и инструкции министров, ведомств, комитетов, решения местных органов власти. Нормативный акт — самая типичная и наиболее распространенная форма права Российской Федерации.

36. Нормативно-правовой акт: понятие и виды

Нормативно-правовой акт — это акт правотворчества, который принимается в особом порядке, строго определенными субъектами и содержит норму права. Нормативно-правовые акты — важнейшие источники права в Российской Федерации и играют исключительную роль в создании системы правовых норм, без участия которых не возникают другие источники права.

Нормативно-правовые акты обладают характерными признаками которые подчеркивают, что они с одной стороны, являются источниками юридических норм, а с другой — разновидностью правовых актов.

Нормативно-правовому акту присущи следующие особенности:

1) исходит от строго определенных субъектов;
2) принимается в установленном порядке;
3) имеет установленную форму и обязательные реквизиты (название, указание на орган, его принимающий; подпись должностного лица, печать, дата издания и др.);
4) он может быть быстро принят, изменен, отменен;
5) содержит юридическую норму;
6) имеет временные, пространственные субъекты предметов действия.

Основной задачей нормативно-правового акта является хранение правовой информации и доведение ее до сведения адресатов. Он является наиболее удобной и совершенной формой права как для «простых» его субъектов, так и для государства. Посредством нормативно-правового акта государство может оперативно осуществлять правовое регулирование, реагировать на правовые потребности общества.

Нормативные акты классифицируются по следующим критериям:

1) по сфере деятельности;
   а) внутренние;
   б) внешние.
2) по видам;
3) по способу оформления и придания юридической силы:
   а) первичные акты, приобретающие юридическую силу, вводимые в действие;
   б) утверждаемые акты.
4) по порядку принятия:
   а) акты, принимаемые государственным органом в коллегиальном порядке;
   б) акты, принимаемые на основе единоначалия.

Нормативно-правовые акты обладают определенной юридической силой, которая показывает, какое место занимает данный нормативно-правовой акт в системе законодательства.

В Российской Федерации система нормативных актов включает в себя законы, указы, постановления, инструкции приказы и решения.

По юридической силе акты подразделяются на законы и подзаконные акты.

Закон — это нормативные акты, принятые в особом порядке органом законодательной власти, обладающие высшей юридической силой и регулирующие общественные отношения.

В зависимости от значимости законы подразделяются на **базовые,** или конституционные, и **обыкновенные** (федеральные).

Базовые законы — это нормативные акты, которые закрепляют основные начала государственного и общественного строя, составляют нормативную базу законодательства в государстве. К ним относят конституцию, а также законы, которые вносят изменения и дополнения в конституцию.

Конституция Российской Федерации — базовый правовой акт. Она закрепляет основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, форму государственного устройства, систему органов государственной власти, основные направления законодательного регулирования и порядок нормотворческой деятельности.

В Российской Федерации действуют также федерально-конституционные законы, необходимость издания которых предусмотрена самой Конституцией. Их следует отнести к группе конституционных законов. Они имеют более сложную процедуру принятия, чем просто федеральные.

В России на принятый конституционный закон не может быть наложено вето Президена.

Федеральные законы — это нормативные акты, которые регулируют обособленные общественные отношения и издаются в виде кодексов, уставов и текущих законов.

Кодексы — нормативные акты, которые содержат общие положения и правовые нормы, регулирующие конкретные общественные отношения.

Текущие законы — это нормативные акты, которые регулируют отдельные стороны политики, экономики, культуры. Текущими законами в Российской Федерации являются федеральные законы, принимаемые Государственной Думой, одобренные Советом Федераци и распространяющиеся на всю территорию Российской Федерации, и законы субъектов Федерации — нормативные акты, которые издаются представительными органами субъектов Федерации и распространяются на территорию субъекта.

На основе закона, как нормативно-правового акта, принимаются подзаконные акты. По содержанию подзаконные акты являются актами различных органов государственной власти.

В Российской Федерации подзаконными являются следующие нормативно-правовые акты:

— указы Президента РФ, которые принимаются по вопросам нормативного характера, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам, вступают в силу одновременно на всей территории страны по истечении семи дней после опубликования;
— нормативные акты Правительства РФ: постановления и распоряжения, принимаемые на основании федеральных законов, указов Президента, они регулируют отношения в сфере управления экономическими и социально-культурыми вопросами; и вступают в силу со дня подписания, если в них не установлен другой срок;
— нормативные акты центральных органов исполнительной власти (министерств, государственных комитетов и ведомств): издаются в виде приказов, инструкций, указаний.

На уровне субъектов Федерации действуют республиканские законы, акты президентов (в республиках), постановления правительств республик, нормативные акты республиканских центральных органов исполнительной власти, органов власти края, области, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга.

Особой разновидностью нормативно-правовых актов считают локальные нормативные акты (уставы, положения и т. д.), которые действуют в пределах данного предприятия, учреждения.

Ведомственные акты, содержащие нормы права, затрагивающие права и свободы граждан, гарантии их осуществления, подлежат обязательной государственной регистрации в министерстве юстиции. Государственная регистрация — это проведение правовой экспертизы данных актов, после чего они подлежат официальному опубликанию.

37. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Действие нормативно-правовых актов рассматривается в трех сферах:

- во времени;
- в пространстве;
- по кругу лиц.

Действие нормативно-правовых актов во времени определяется двумя позициями:

а) временем вступления в законную силу;

б) временем утраты законой силы.

Момент вступления' в законную силу нормативно-правового акта определяется следующими позициями:

а) указывается в сопутствующем документе;

б)после опубликования;

в) по этапам;

г) с момента принятия;

д) с момента подписания;

е) по истечении десяти дней после опубликования;

ж) с момента получения акта адресатом;

з) с появлением условий, на которые он был расчитан.

Ведомственные нормативно-правовые акты вступают в силу со дня присвоения им порядкового номера государственной регистрации.

Нормативно-правовые акты утрачивают силу в трех случаях:

1) по истечении срока действия, на который издан акт;
2) в результате отмены акта, путем публикации решения об отмене в специальном перечне отмененных актов;
3) в связи с изданием нового нормативного акта, заменяющего прежний.

Нормативно-правовой акт может временно утрачивать законную силу. Основанием такой утраты является приостановление его действия.

По общему правилу: нормативно-правовые акты обратной силы не имеют, но могут быть исключения. Это уголовные законы и нормативные акты административного законодательства, смягчающие ответственность либо устраняющие наказуемость деяния, а также нормативно-правовые акты или отдельные предписания, которым законодатель по необходимости придает обратную силу.

Действие нормативно-правовых актов в пространстве зависит от места государственного органа в иерархии правотворческих органов. Акты федеральных органов распространяют свое действие на всю территорию, республиканские нормативно-правовые акты — на территории данной республики; акты местных органов имеют силу на подведомственной им территории. Возможны случаи, когда акты федеральных органов распространяют свое действие только на определенную территорию (например, введение чрезвычайного положения).

Рассматривая действие нормативно-правовых актов в пространстве, следует упомянуть понятие «территория» (от лат. *terra* — земля). Здесь следует говорить об условной территории. Под территорией Российской Федерации понимаются суша, территориальные воды, воздушное пространство над ними и земельные недра в пределах Государственной границы. Объектами, приравненными к государственной территории, являются морские и воздушные суда, космические корабли и станции, над которыми поднят российский флаг, трубопроводы, подводные корабли и другие объекты, принадлежащие России, которые находятся в свободном пространстве.

Действие нормативно-правовых актов по кругу лиц заключается в том, что акты распространяются на всех лиц, находящихся на территории их действия. Но существуют специальные нормативно-правовые акты, которые распространяются только на определенные категории граждан.

Действие нормативно-правовых актов в пространстве и по кругу лиц может не совпадать:

— нормы обязательного активного избирательного права, которые не распространяются на некоторые категории граждан (признанных судом недееспособными, находящихся в местах лишения свободы по приговору суда, не достигших 18 лет);

- установленные законом льготы в пенсионном обеспечении распространяются на определенные категории граждан;
- некоторые законы адресованы только гражданам России и не распространяются на иностранных граждан и лиц без гражданства (например, Закон о воинской службе).

38. Правотворчество: понятие, принципы, виды

Правотворчество — это одно из основных и важных направлений государственно-властной деятельности. Это деятельность государственных органов, направленная на совершенствование законодательства путем создания новых нормативно-правовых актов, изменения и отмены устаревших норм. Правотворчество всегда осуществляется управомоченными органами по разработке, переработке и изданию нормативных актов.

Суть правотворчества заключается в возведении государственной воли в закон, т. е. в форму юридических предписаний, имеющих обязательный характер.

Процесс правотворчества можно разделить на две стадии:

1) предварительное формирвание государственной воли при составлении проекта нормативно-правового акта;
2) закрепление государственной воли в нормах права, превращения проекта нормативно-правового акта в правовой акт, имеющий обязательный характер.

Правотворческий процесс основывается на принципах, которые способствуют его качеству и эффективности. Такими принципами правотворчества являются: демократизм, гуманизм, законность, научность, профессионализм, гласность, техничность.

Демократизм проявляется в осуществлении и установлении демократического порядка подготовки и утверждения нормативных актов посредством привлечения граждан, трудовых коллективов к осуществлению правотворческой деятельности, всенародного обсуждения законопроектов с помощью средств массовой информации, референдума как высшей формы проявления демократии.

Гуманизм предполагает направленность правотворческого процесса на создание нормативных актов, обеспечивающих защиту прав и свобод личности, удовлетворение духовных и материальных потребностей индивида. Согласно этому принципу человек и его интересы — это высшая ценность государства.

Законность — принцип законности выражается в строгом и неуклонном соблюдении установленного порядка принятия и опубликования нормативных актов. Нормативные акты долж-

ны приниматься строго в пределах компетенции правотворческого органа и соответствовать конституции страны и действующим законом.

Научность. Научный характер правотворческого процесса проявляется в целесообразности и соответствии назревшим потребностям общественного развития, его объективным закономерностям. Правотворчество должно быть научно-обоснованным, учитывать достижения науки и практики.

Профессионализм предполагает участие в правотворчестве квалифицированных специалистов, работающих в соответствующих отраслях права, имеющих профессиональную подготовку, опыт работы.

Гласность. Этот принцип заключается в открытости правотворческого процесса для общественности и проявляется в публикации проектов.

Техничность как принцип предполагает совершенство принимаемых актов, которое достигается путем использования вырабатываемых юридической наукой и проверенных правотворческой практикой способов подготовки и оформления нормативных текстов и правил законодательной техники.

В Российской Федерации существуют три основные формы правотворчества:

— принятие нормативных актов органами государства;
— принятие нормативных актов непосредственно народом (путем референдума);
— заключение различного рода нормативных соглашений.

Принятие нормативных актов органами государства заключается в праве издания нормативных актов, которым обладают высшие представительные органы Федерации, представительные органы ее субъектов и органы местного самоуправления. К правотворческим органам относятся Президент РФ, Государственная Дума, Правительство РФ, министерства, государственные комитеты и ведомства Федерации, соответствующие органы республики, главы администраций национально-государственных и административно-территориальных образований.

Принятие нормативных актов путем референдума выражается во всенародном голосовании граждан по законопроектам, действующим законам и другим вопросам государственного значения, итоги референдума обладают высшей юридической силой, окончательны, не подлежат никакому утверждению и вступают в законную силу в день опубликования.

Референдум как вид правотворческой деятельности представляет собой один из путей расширения демократии и привлечения граждан к решению важнейших вопросов государственной жизни.

Заключение нормативных соглашений — это составление договоров нормативного содержания между различными субъектами права. Например, нормативные соглашения между Российской Федерацией и ее субъектами, между самими субъектами, между государственными органами и общественными объединениями и др.

39. Понятие и стадии законотворчества

Под законотворчеством следует понимать правотворческий процесс, предметом которого является принятие закона, т. е. нормативно-правового акта, который регулирует важнейшие общественные отношения.

Не имеет юридической силы закон, при принятии которого не был соблюден порядок его подписания и обнародования. Законодательный процесс складывается из ряда стадий. Стадии законотворчества представляют собой последовательные и взаимосвязанные правотворческие действия, из которых складывается процесс создания нормативных актов.

Для каждого государства количество стадий различно, это зависит от разных причин: от структуры парламента, от исторических традиций и т. п., но для любого законотворческого процесса обязательны следующие стадии: а) внесение законопроекта (законодательная инициатива); б) обсуждение законопроекта; в) принятие законопроекта; г) подписание и опубликование.

Для Российской Федерации характерны следующие стадии законотворческого прцесса.

1. Законодательная инициатива — т. е. внесение проекта на рассмотрение органа, наделенного Конституцией полномочиями по принятию законодательных актов. Эта стадия находит свое воплощение в планах правоподготовительных работ, принятие осуществляется в правотворческой практике. Субъекты права законодательной инициативы в Российской Федерации определены ч. I ст. 104 Конституции РФ 1993 г.;
2. Подготовка текста законопроекта. Эта процедура включает в себя несколько этапов: составление текста законопроекта, предварительное обсуждение законопреокта, согласование и доработка законопроекта.

При составлении текста используют два принципа: парламентский и ведомственный. С одной стороны, составлением текста занимаются специалисты соответствующего ведомства, с другой — над текстом работают постоянные комитеты и комиссии высшего законодательного органа.

Предварительное обсуждение проводится с привлечением заинтересованных органов, а также широких масс общественности, в форме публикаций, заключений, отзывов.

Согласование проекта — это внесение предложений по тексту проекта заинтересованными органами.

Доработка проекта осуществляется комиссией на основе поступающих замечаний и предложений и заключается в редактировании текста.

3. Внесение законопроекта в соответствующий правотворческий орган. Таким правом пользуются представительные органы, организации и лица, наделенные им по Конституции. Проект закона вносится вместе с пояснительной запиской, которая содержит обоснования необходимости его принятия, характеристику целей, задач и основных положений. Если законопроект требует дополнительных материальных затрат, прилагается финансово-экономическое обоснование.
4. Обсуждение проекта. Эта процедура осуществляется в трех чтениях, а законопроект о государственном бюджете в четырех чтениях. При первом чтении проекта заслушивается доклад субъекта законодательной инициативы, депутаты высказывают предложения и замечания в форме поправок. По результатам обсуждения законодательный орган либо одобряет, либо отклоняет основные положения проекта. При втором чтении выступает представитель комиссии, проводившей доработку, и в результате законодательный орган принимает закон, либо отклоняет, либо возвращает на доработку. Третье чтение представляет собой редакционную отработку законопроекта.
5. Принятие закона. Осуществляется путем голосования: большинством или квалифицированным большинством.

Следует отметить, что для российского законодательного процесса возможно появление дополнительных стадий, так как принятый Государственной Думой закон направляется в Совет Федерации для одобрения, и Совет Федерации либо его одобряет, либо он может отправить закон на доработку в Государ-

ственную Думу. Поэтому появляется дополнительная стадия — повторное рассмотрение закона, отклоненного Советом Федерации.

6. Подписание закона. Одобренный Советом Федерации закон в течение пяти дней направляется на подпись Президенту, и в течение 14 дней Президент должен его подписать. Если Президент использует свое право на отлагательное вето, то возможно появление еще одной дополнительной стадии — повторное рассмотрение Государственной Думой и Советом Федерации закона, отклоненного Президентом РФ.

После завершения всех этих процедур Президент в течение семи дней подписывает закон.

7, Официальное опубликование закона. Принятые законы публикуются в специальных изданиях и официально оглашаются. Неопубликованные законы в Российской Федерации не принимаются.

Ведомственные акты публикуются министерствами, ведомствами в издаваемых ими бюллетенях. Акты местных органов власти публикуются в соответствующих бюллетенях.

40. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие и виды

Под систематизацией нормативно-правовых актов понимается деятельность, направленная на совершенствование и упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Сущность систематизации заключается в устранении противоречий, несогласованности и других недостатков действующего законодательства. Цель систематизации — упорядочение действующего законодательства и придание ему стабильности.

Приведение нормативно-правовых актов в упорядоченную систему осуществляется несколькими способами:

— путем издания сборника нормативных актов;
— путем переработки и дополнения действующих норм права, т. е. создания новых нормативных актов;
— путем объединения нескольких нормативных актов в один укрупненный акт.

В результате систематизации нормативно-правовых актов устраняются противоречия между правовыми нормами, изменяются или отменяются устаревшие нормы и создаются новые, более совершенные, отвечающие потребностям общества. Нормативно-правовые акты группируются по определенным системным признакам, сводятся в кодексы, собрания законодательства и другие систематизированные акты.

Выделяют три основных вида систематизации нормативных актов: инкорпорация, кодификация и консолидация.

Инкорпорация представляет собой объединение нормативных актов в сборники в определенном порядке без каких-либо изменений, содержания. Инкорпорацией занимается систематизирующий орган, не имеющий полномочий отменять, или изменять правовые нормы (например, министерство). Инкорпорация бывает различных видов:

а) в зависимости от принципа объединения инкорпорация классифицируется на:
— хронологическую (по годам);

— систематическую (по предмету правового регулирования).

б) в зависимости от объема охватываемого нормативного материала на:
   — генеральную (полную) — в собрание включаются все действующие акты определенного уровня или типа;
   — частичную — собрания и сборники составляются по определенным вопросам, сферам государственной деятельности, определенным отраслям законодательства;

в) по источнику инкорпорация она может быть официальной и неофициальной:
   — официальная осуществляется государственными органами или по их поручению;
   — неофициальная — организациями и частными лицами по своему усмотрению.

Внешняя обработка законодательства при инкорпорации осуществляется по определенным правилам:
— в акт инкорпорации не включаются нормы, отмененные или утратившие силу;
— нормативно-правовые акты располагаются в хронологическом или алфавитно-предметном порядке;
— само содержание нормативно-правовых актов не изменяется, но в сборнике отражаются изменения и дополнения, внесенные законодательным органом.

Кодификация — это деятельность законодательных государственных органов по созданию нового сводного систематизированного норативно-правового акта, путем переработки действующего законодательства, чтобы обеспечить единое, внутренне согласованное регулирование определенной сферы общественных отношений.

Существуют следующие виды кодификации:
1) всеобщая — принятие серии кодификационных актов по всем основным охраняемым отраслям законодательства;
2) отраслевая — охватывает законодательство той **или иной** отрасли права;

3) комплексная (специальная) — кодификация комплексных отраслей права либо объединение норм различных отраслей, регулирующих однохарактерные отношения.

Формы кодификационных актов:
1) основы законодательства — нормативно-правовые акты, устанавливающие важнейшие положения отраслей права или сфер государственного регулирования, основы образуют нормативную базу для кодификационной деятельности субъектов федерации. Она характерна для федеративных государств;
2) кодексы — содержат нормы права, направленные на регулирование качественно обособленных общественных отношений, требующих правовой упорядоченности;
3) уставы — регулируют определенную сферу государственной деятельности, например, военную службу, работу железнодорожного транспорта и т. д.;
4) положения — акты определенного действия, которые достаточно регулируют статус либо организацию деятельности государственных органов, организаций.

Консолидация законодательства — это форма систематизации, при которой объединяются несколько нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же сфере общественных отношений, в единый свободный нормативно-правовой акт без изменения содержания.

Консолидация используется в правотворческой деятельности с целью упорядочения нормативных актов по вопросам управления, налогообложения и административной деятельности, когда можно свести воедино разрозненные нормативные предписания.

Учет — представляет собой деятельность по сбору, хранению и поддержанию в рабочем состоянии сведений о действующем законодательстве. Учет ведется всеми государственными органами. Сбор подлежащих учету нормативных актов (законов, указов, распоряжений, постановлений и т. п.) осуществляется различными способами: ручным, механизированным и автоматизированным. При ручном способе ведется журнальный и картотечный учет. Механизированный способ учета осуществляется пу-

тем применения технических средств, которые позволяют быстро обработать большой массив информации. Автоматизированный способ обработки и поиска правовой информации основывается на использовании компьютеров, позволяющих быстро обработать любой объем информации.

ГЛАВА 5. СИСТЕМА ПРАВА

41. Понятие и структурные элементы системы права

Система права представляет собой нормативное образование, которое включает в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, тесно взаимодействующие между собой и обусловленные системой общественных отношений:

В качестве структурных элементов системы права выступают:

— отдельные юридические нормы;

— правовые институты;

— отрасли права.

Юридическая норма —один из основных элементов системы права, выступающий как регулятор конкретных видов общественных отношений.

Правовой результат достигается действием не одной правовой нормы, а их совокупности. Такие совокупности родственных норм имеются правовыми институтами. Главным в объединении правовых норм в правовой институт является признак однородности сферы регулируемых ими общественных отношений.

Например: институт основ статуса человека и гражданина в конституционном праве, в гражданском — институт собственности и наследования и т. д.

В правовом институте объединяются нормы самого различного вида. С учетом их классификации в него могут входить нормы различной юридической силы, различные по территории действия и по другим признакам.

Существует такое понятие, как **отраслевой институт** и **комплексные институты.**

Отраслевой институт образует нормы одной отрасли права.

Например, институт наследования.

Комплексные институты объединяют нормы разных отраслей права, например, институт избирательного права, куда включены нормы конституционного и административного права.

Отрасль права — это совокупность правовых институтов, регулирующих относительно самостоятельную сферу сходных отношений, например, брачно-семейных, имущественных и др.

Отрасль права — крупное подразделение системы права.

Система права складывается из отраслей, а сами отрасли — из подотраслей, институтов и норм права.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права. Подотрасль права — это уже не институт, но и не отрасль права.

Например: авторское, изобретательное, жилищное право — подотрасли гражданского права; муниципальное — подотрасль административного.

42. Предмет и метод правового регулирования как основания деления системы права на отрасли

В основе деления системы права на отрасли лежат два критерия: предмет правового регулирования и метод правового регулирования.

Под предметом правового регулирования следует понимать сферу качественно однородных общественных отношений, которые регулирует определенная отрасль права.

Он является основным критерием, так как общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует и соответствующие правовые формы.

Например, трудовые отношения — это предмет регулирования трудового права.

Предмет правового регулирования не может быть единственным критерием деления права на отрасли, так как:

— составляющие его общественные отношения весьма разнообразны;

— одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и способами.

Поэтому вспомогательным критерием выделения отраслей права служит метод правового регулирования.

Под методом правового регулирования понимают совокупность юридических средств, способов, приемов правового воздействия на общественные отношения, составляющие предмет отрасли.

Принято выделять следующие основные методы правового регулирования:

— **императивный** — способ (метод) властного воздействия на участников общественных отношений, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;

— **диспозитивный** — метод равноправия сторон, основанный на дозволениях, т. е. предоставление права на определенное поведение, у субъектов отношений есть возможность относительно самостоятельно выбирать вариант поведения;

— **поощрительный** — метод вознаграждения за определенное поведение, он стимулирует социально полезное, активное поведение;

— **рекомендательный** — метод совета по осуществлению конкретного желательного для общества поведения.

Способы правового регулирования определяются характером предписаний, зафиксированных в нормах права, управомочивающих, обязывающих или запрещающих. Дозволение предоставляет возможность альтернативного поведения, обязывание побуждает к активному поведению, а запрет предполагает воздержание от определенных действий, т. е. пассивность, предусмотренную законом.

43. Отрасль права. Краткая характеристика основных отраслей права в России

Древнеримские юристы различали право частное и публичное. В современной юридической литературе к публичному праву относят конституционное (государственное), административное, финансовое, земельное, уголовное и ряд других. Публичное право регулирует отношения государства с гражданами и другими субъектами права.

Систему частного права составляют гражданское, семейное, трудовое право. В сфере частного права господствуют личные интересы граждан и частных объединений.

Такое деление права является необходимой предпосылкой для установления предела вторжения государственных интересов в сферу частного права.

Наряду с частным и публичным правом в системе права выделяют материальные и процессуальные отрасли права.

Материальные отрасли — конституционное, административное, уголовное, трудовое, семейное и другие — регулируют права и обязанности субъектов.

Процессуальные отрасли — уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное — устанавливают порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел.

Связь материальных и процессуальных отраслей права является взаимной и двусторонней: материальные отрасли определяют правовой статус субъектов, устанавливают условия и основания возникновения процессуальных отношений; процессуальные отрасли закрепляют порядок разрешения конфликтных ситуаций, возникающих при реализации норм материальных отраслей права.

В системе права Российской Федерации специализация материальных и процессуальных отраслей имеет всеобщий характер. Нормы уголовного права применяются в форме уголовного процесса, гражданский процесс тесно связан с другими материальными отраслями. Конкретные связи между гражданским процессуальным правом и отдельными материальными отраслями различны и зависят от того, какая часть норм может при-

меняться в форме гражданского процесса. В гражданском трудовом, семейном праве гражданский процесс преобладает над иными формами разрешения конфликтов. Государственное, административное и финансовое право, напротив, допускает использование гражданского процесса в ограниченных пределах.

Дать характеристику отраслей права — это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования.

Система права Российской Федерации состоит из следующих отраслей.

1. Конституционное (государственное) право — отрасль права, нормы которого закрепляют основы государственного и общественного строя, порядок формрования органов государственной власти и управления, основные права, свободы и обязанности граждан.
2. Административное право — отрасль права, которое регулирует отношения, складывающиеся в процессе государственного управления.
3. Финансовое право представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения по накоплению и распределению государственных финансов.
4. Земельное право объединяет нормы, которые регулируют отношения, складывающиеся по поводу владения, пользования, распоряжения землей.
5. Гражданское право объединяет нормы, которые регулируют имущественные и некоторые личные неимущественные отношения.
6. Трудовое право представляет собой систему норм, которые регулируют трудовые отношения рабочих и служащих с предприятиями, организациями.
7. Семейное право — это система норм, регулирующих брачно-семейные отношения, связанные со вступлением в брак, его прекращением, алиментированием и усыновлением.
8. Уголовное право — это отрасль права, которое регулирует общественные отношения, возникающие в связи с совершением деяний, предусмотренных Уголовным кодексом.

9. Уголовно-исполнительное право — это пенитенциарная отрасль права, нормы которого регулируют условия и порядок отбывания наказаний.
10. Уголовно-процессуальное право составляют нормы, регулирующие порядок производства по уголовным делам.
11. Гражданско-процессуальное право устанавливает порядок судебного разбирательства и других процессуальных действий по гражданским делам.

Обособленное место в системе права занимает международное право — частное и публичное. Эта отрасль не входит в систему внутригосударственного права, так как устанавливается не отдельным государством, а соглашениям разных государств и регулирует их взаимоотношения.

Различные отрасли права находятся на разных ступенях развития: объем общественных отношений у одних увеличивается, у других сужается. Постепенно формируются предпринимательское, банковское, жилищное, конституционно-процессуальное право и др.

44. Институт права: понятие и виды

Институт права выступает составной частью отрасли права и представляет собой обособившуюся в рамках одной или нескольких отраслей права упорядоченную совокупность правовых норм, регулирующих конкретный вид (группу) общественных отношений.

В отличие от отрасли права, которая регламентирует род общественных отношений, правовой институт упорядочивает соответствующий их вид или отдельные стороны и особенности этих общественных отношений. Институт права обеспечивает более эффективный поиск тех правовых норм, которые относятся непосредственно к предмету регулирования. В качестве примера можно назвать институт гражданства в государственном праве, институт договора купли-продажи в гражданском праве, институт ответственности должностных лиц в административном праве, институт ответственности за преступления против личности в уголовном праве и т. д. Все они тесно взаимосвязаны и взаимодействуют между собой как внутри данной отрасли, так и вне ее.

Для правового института характерны определенные свойства, в силу которых институт права выполняет присущие только ему функции и эффективно взаимодействует с другими элементами системы права. Это:

— единство содержания правового института, выражающееся в общих положениях, правовых принципах, в совокупности специальных правовых понятий, а также в правовом режиме регулирования. Другими словами, речь идет о юридическом единстве правовых норм;
— внутренняя обособленность юридических норм, регламентирующих относительно самостоятельный однородный вид общественных отношений или их отдельные стороны, особенности (например, отношения, связанные с заключением трудового договора, установлением и выплатой заработной платы в сфере трудовых отношений);
— обособление образующих правовой институт норм в главах, разделах, частях и других структурных звеньях нормативно-правовых актов;
— полнота регулирования определенной группы общественных отношений, которая обеспечивается всей совокупностью дефинитивных, управомочивающих, обязывающих, запрещающих и других видов норм права, входящих в правовой институт.

Выделяют несколько видов правовых институтов. Во-первых, по отрасли права: гражданские, уголовные, финансовые, административные, семейные и др. Во-вторых, по сфере распространения: отраслевые, состоящие из норм одной конкретной отрасли права (институт залога — предмет регулирования гражданского права, институт заключения брака — семейного права); межотраслевые (смешанные), объединяющие нормы различных отраслей права (институт собственности является предметом регулирования конституционного, гражданского, семейного и других отраслей права). В-третьих, по характеру содержащихся предписаний они делятся на охранительные, охватывающие правовые нормы, направленные на обеспечение законности, правопорядка, прав и свобод граждан (институт привлечения к уголовной ответственности в уголовном праве); функциональные, включающие нормы права, которые регламентируют порядок решения отдельных вопросов правового характера (институт искового производства в Гражданско-процессуальном кодексе РФ); общие институты, состоящие из юридических норм, закрепляющих общие положения (например, раздел 1 Трудового кодекса РФ «Общие положения»). В-четвертом, в зависимости от структуры (элементного состава) правового института выделяют: простой институт права, не содержащий никакихдругих структурных подразделений (институт прекращения брака в семейном праве); сложный (комплексный) институт, охватывающий значительный по объему круг правовых норм, состоящий из более мелких самостоятельных элементов, образований (субинститутов).

Субинститут права — составная часть определенного правового института, представляющая собой совокупность юридических норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений. Например, в семейном праве правовой институт алиментных обязательств подразделяется на следующие субинституты: алиментные обязательства родителей и детей, алиментные обязательства супругов и бывших супругов, алиментные обязательства других членов семьи.

45. Частное и публичное право

В системе права в соответствии с целью и социальным назначением правовых норм выделяют два крупных блока — частное и публичное право.

Частное право включает нормы, регламентирующие отношения и защищающие частные интересы граждан и негосударственных объединений. К частному праву относятся отрасли гражданского права, трудовое, предпринимательское, авторское, жилищное, семейное право. Сердцевиной частного права выступает гражданское право. В правовой системе России идет процесс формирования таких отраслей частного права, как медицинское, образовательное право, право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности и другие. Особенностью частного права, как видим, является его направленность на человека, утверждение и реализацию его конституционных прав.

Публичное право составляют нормы, регулирующие отношения государства, его органов с гражданами и другими субъектами права и обеспечивающие общественно значимые (публичные) интересы. В системе публичного права выделяют следующие отрасли: конституционное право, административное, финансовое, военное, уголовное право, гражданское процессуальное право, уголовно-процессуальное право и т. д. Публичное право выражает государственные, межгосударственные и общественные отношения.

В современной юридической литературе рассматриваются следующие критерии различения публичного и частного права:

1) **интерес.** Публичное право ориентируется на удовлетворение общественных, государственных интересов. Частное — на удовлетворение личных, частных и корпоративных интересов.

2) **предмет правового регулирования.** Для публичного права таковым выступает устройство и функционирование государства и его институтов; основные институты гражданского общества; основы правовой системы, правотворчества и правоприменения; принципы, нормы и институты межгосударственных и международных организаций. Частное право регулирует имущественно-стоимостные отношения и личные неимущественные отношения, которые возникают по поводу духовных благ и связаны с личностью их участников.

3) **метод правового регулирования.** В публичном праве государственные органы могут предписывать субъектам права определенные варианты поведения, требовать их исполнения, неукоснительного соблюдения действующего законодательства, применять меры государственного принуждения к нарушителям. Граждане могут обжаловать принимаемые государственными органами решения. Но, если они вступили в законную силу, то гражданин обязан выполнить эти решения (метод субординации). В частном праве действует метод координации. Все отношения строятся на принципах равноправия субъектов права. Они возникают, изменяются и прекращаются по их волеизъявлению. В частном праве личность выступает равноправным партнером государства.

4) **субъективный состав.** Публичное право регулирует отношения частных лиц с государством, а также между государственными органами. Нормы частного права регулируют отношения между собой частных лиц (физических и юридических), не обладающих властными полномочиями.

Как видим, публичное право — это область власти и подчинения, частное право — область свободы и частной инициативы. Однако частное право не может существовать без публичного, так как оно опирается на публичное право, охраняется и защищается им.

Следовательно, между частным и публичным правом существует тесная взаимосвязь. Разграничение же их в системе права в определенной степени условно и является необходимой предпосылкой для установления границ сферы частного права, которые обеспечивают защиту прав и интересов граждан и их объединений от вмешательства государственных интересов.

46. Материальное и процессуальное право

На каждом этапе развития общества государство устанавливает правовые нормы, которые регулируют общественные отношения в соответствии с задачами и функциями самого государства. Одновременно государство определяет и формы осуществления правовых норм, что необходимо для регулирования деятельности различных субъектов, применяющих и исполняющих эти нормы. В результате возникают процессуальные правовые нормы, которые имеют субъективный характер, служат формой реализации и проявления норм материального права.

Материальное и процессуальное право соотносятся как содержание и форма.

Нормы материального права прямо влияют на определенную сферу общественных отношений, регулируют ее, закрепляя исходные права и обязанности субъектов права в данной сфере, обеспечивают регулятивные и охранительные функции права.

К отраслям материального права относятся конституционное, гражданское, административное, трудовое, финансовое, уголовное, экологическое, земельное и семейное право.

Нормы материального права (и соответствующие отрасли) закрепляют правовое положение лиц и имущества, отношения собственности и другие неимущественные отношения, определяют структуру, компетенцию и порядок деятельности различного рода государственных органов, учреждений, устанавливают основания и пределы ответственности за правонарушения и т. д.

Материальное право имеет свои, присущие ему процессуальные формы. Оно устанавливает условия и основания возникновения процессуального права. Процессуальные нормы (институты, подотрасли, отрасли) регулируют общественные отношения, возникающие в процессе реализации норм всех отраслей права, определяют права и обязанности субъектов процессуально-правовых отношений, закрепляют порядок и процедуры применения норм материального права.

В группу отраслей процессуального права входят гражданское процессуальное право, уголовное процессуальное право, исправительно-трудовое право. Идет процесс становления таких отраслей процессуального права, как административно-процессуальное и конституционно-процессуальное.

Так, гражданско-процессуальное право содержит нормы, определяющие порядок рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров, регламентирующие ход судебного разбирательства, порядок вынесения и обжалования судебного решения, закрепляющие правовое положение участников гражданского процесса.

Уголовно-процессуальное право составляют нормы, которые регулируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда по расследованию и рассмотрению уголовных дел, их взаимоотношения с гражданами и между собой в ходе следствия и судебного разбирательства. Уголовно-процессуальное право определяет цели и задачи уголовного судопроизводства, права и обязанности участников уголовного процесса.

Исправительно-трудовое право — это совокупность норм, определяющих порядок и условия отбывания наказания и изменения мер исправительно-трудового воздействия к лицам, осужденным к лишению свободы, ссылке, высылке и исправительным работам. Исправительно-трудовое право включает также нормы, которые устанавливают порядокдеятельности учреждений и органов, исполняющих приговоры к этим видам наказания; регулируют вопросы, связанные с формами участия общественности в исправлении и перевоспитании осужденных и т. д.

Процессуальные отрасли отражают формы и методы осуществления материальных норм, содержащихся в непроцессуальных отраслях, устанавливают порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел, разрешения конфликтных ситуаций. Необходимым условием эффективного действия всего права и реализации его регулятивной функции являются тесная связь и сочетание материального и процессуального права.

47. Соотношение системы права и системы законодательства

Система права и система законодательства выступают как два основополагающих момента права. Они соотносятся между собой как содержание и форма. Содержание находит свое выражение в форме, которая выступает способом существования и выражения содержания.

Система права — это внутренняя структура права, состоящая из норм, институтов и отраслей права и соответствующая характеру регулируемых им общественных отношений. Развитие и совершенствование общественных процессов сопровождается преобразованием и обновлением структуры сложившейся системы права.

Система законодательства — это внешняя форма права. Она имеет свою внутреннюю структуру, выраженную в дифференцированной системе нормативно-правовых актов, их структурных подразделений и основана на принципах субординации и скоординированности ее структурных компонентов.

Внутренняя и внешняя форма права неразрывно связаны между собой, не существуют друг без друга.

Так, система права служит основой систематизации нормативных актов и требует, чтобы источники права классифицировались по отраслевому критерию. Потому отраслевая структура действующего законодательства в целом соответствует отраслевой структуре права (например, уголовное право и соответствующее уголовное законодательство).

Но, так как законодательство непосредственно связано с социальной практикой, оно более эффективно, чем система права, реагирует на изменения в жизни общества. В результате правотворческий процесс выходит за рамки отраслей системы права, а значит, структура законодательства кроме отраслей законодательства, совпадающих с отраслями системы права, включает отрасли, которые не совпадают с определенными отраслями права и имеют комплексный характер (например: законодательство об охране здоровья, образовании, науке, культуре, сельском хозяйстве; нормативно-правовые акты, регулирующие вопросы борьбы с преступностью, проблемы информатизации и пр.).

Следует отметить, что некоторые отрасли права еще не имеют в системе законодательства строго определенной отрасли законодательства. Речь идет, в частности, об аграрном праве. Нормы аграрного права находятся и в Конституции РФ, провозгласившей право частной собственности на землю, и в актах, регулирующих государственную поддержку фермеров (бюджетно-финансовое законодательство), и в типовых договорах на аренду земельных участков (гражданское законодательство) и т. п.

Система права и система законодательства обладают относительной самостоятельностью, что обусловлено существующими между ними различиями.

Во-первых, первичным элементом системы права является норма, состоящая из гипотезы, диспозиции и санкции. Первичный элемент системы законодательства — статья нормативно-правового акта, которая может и не содержать все три структурных элемента правовой нормы.

Во-вторых, система права является содержанием, а система законодательства — формой права.

В-третьих, система права носит объективный характер и зависит от реально существующих общественных отношений. В формировании системы законодательства большая роль отводится субъективному фактору, воле законодателя. Субъективность законодательства обусловлена потребностями правовой практики, необходимостью учитывать в правотворческой деятельности особенности отдельных подразделений права, своеобразие их соотношения друг с другом.

В-четвертых, система права имеет первичный характер, а система законодательства — производный. Это значит, что система права выступает объективной основой для различных форм правоустановительной деятельности и систематизации результатов этой деятельности, а также базой для упорядочения законодательства.

В-пятых, система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение. Система законодательства строится в соответствии с юридической силой нормативно-правовых актов,

компетенций издающего их органа (вертикальное строение). Так, в РФ в соответствии с ее национально-государственным устройством ведется федеральное и законодательство субъектов Федерации.

В то же время на каждом из указанных уровней выделяют два субординационных среза законодательства: акты высших органов законодательной власти и акты высших органов государственного управления.

В-шестых, система права и система законодательства различаются по объему содержащегося в них материала. Так, законодательство включает в свое содержание кроме формулировок норм положения, которые нельзя отнести к праву. Это различные программные положения, указания на цели издания актов, преамбулы, названия разделов, глав, статей и т. п.

Однако законодательство не охватывает всего разнообразия нормативности. Дело в том, что помимо законодательства право оформляется и в юридических обычаях, и в нормативных договорах, и в юридических прецедентах.

В-седьмых, система права отличается большой структурной стабильностью. В ней не может быть комплексных структурных образований, так как каждая отрасль права объединяет такие правовые нормы, которые регулируют качественно определенный вид общественных отношений. В системе законодательства встречаются различные комплексные структуры. Это объясняется тем, что у нормативно-правового акта нет единого предмета и метода правового регулирования, отсюда возникает потребность урегулировать одним или несколькими нормативно-правовыми актами не один вид общественных отношений, а целую совокупность разнородных отношений, действующих в определенной сфере: транспортном обслуживании, оборонной деятельности государства.

В-восьмых, система права формируется для всестороннего регулирования общественных отношений. Система законодательства складывается для наиболее эффективного использования правовых норм в социальном управлении.

48. Социальные и технические нормы. Их особенности и взаимодействие

В различных сферах жизни общества действуют самые разнообразные правила, которые призваны обеспечить согласованное взаимодействие людей, социальных групп, их организаций с целью удовлетворения насущных потребностей, упорядочить общественные связи и отношения. Отношения между людьми необходимо унифицировать, для этого существуют регуляторы общественных отношений, которые делятся на нормативные и ненормативные.

Ненормативные общественные отношения:

1) ценностные (когда вступают в общественные отношения, руководствуясь определенными ценностями);
2) неформальные (сводятся к тому, каким объемом информации обладает человек, когда принимает решение);
3) директивные (директива — прямое указание, которое неукоснительно должно быть выполнено и принятое на основе целесообразности).

Технические и социальные нормы — разновидности нормативных регуляторов. К нормативным относятся регуляторы, устанавливающие четкие рамки для поведения участников общественных отношений — норму.

Нормативные регуляторы делятся на технические нормы (которые регулируют отношения между людьми и предметами окружающего мира) и социальные нормы (регулируют отношения между людьми и их организациями).

Технические нормы — это правила, регламентирующие отношения людей с орудиями труда, средствами производства, техникой, природой и животным миром. Они определяют оптимальные методы, приемы и средства обращения с естественными и искусственными объектами, а также последовательность и содержание технологических операций.

Технические нормы отличаются от социальных по содержанию, конструкции, способам фиксации, степени общности. Основное отличие заключается в предмете регулирования: социальные нормы регулируют отношения между людьми, а технические — взаимоотношения человека с внешним миром, природой,техники.

К техническим нормам относятся научно-технические, технические, экономические, агрономические, биологические, санитарно-гигиенические и многие другие правила. Среди них есть такие, которые, действуя в основном в материально-производственной и управленческой сферах, получают положительную оценку общества, закрепляются в специальных нормативных актах и обретают значение государственного стандарта (ГОСТ), правил техники безопасности, инструкций по эксплуатации различных видов транспорта, проектированию и проведению строительных работ, применению агрохимикатов в сельском хозяйстве и химических веществ в продуктах питания и т. д. Нарушение подобных правил расценивается как правонарушение и влечет за собой определенные юридические последствия. Таким образом, не теряя своего организационно-технического характера, эти нормы приобретают качественные признаки правовой нормы.

Технические нормы тесно взаимодействуют с различными социальными нормами. Так, взаимосвязь их с правом проявляется в том, что важнейшие для общества технические нормы исходят от государства, выражают его волю, становятся общеобязательными и предусматривают определенные санкции в случае их нарушения. К примеру, экологическое право призвано юридическими средствами защищать экологические права граждан, обеспечить им здоровые условия жизни, разумное отношение к природе и природным ресурсам. Уголовное законодательство РФ определяет состав экологических преступлений и санкции за их совершение. Таким образом, взаимосвязь права и техничсеких норм проявляется в том, что взаимоотношения человека с внешним миром становятся объектом регулирования и охраны права.

Взаимодействие технических и эстетических норм означает, что создаваемые человеком вещи, механизмы, машины должны не только выполнять свои основные функции, удовлетворять утилитарные потребности человека, но и представлять собой определенную эстетическую ценность: быть добротными, красивыми, вызывать чувство радости, удовольствия, наслаждения.

Социальные нормы — это объективно необходимые правила общежития людей и социально значимого их поведения. В них отражаются наиболее типичные, многократно повторяющиеся связи и отношения. Случайные связи и действия не являются предметом их регулирования. Социальным нормам присущи следующие особенности.

1. Предметом регулирования выступают общественные отношения, формы социального взаимодействия людей.
2. Социальные нормы вытекают из объективной потребности общества упорядочить многобразные общественные отношения и связи, поддержать стабильность и порядок.
3. Они возникают закономерно в процессе исторического становления общества и отражают достигнутый уровень его экономического, социального, политического и культурного развития.
4. Социальные нормы возникают в связи с волей и сознанием людей, в ходе их практической деятельности.
5. Данные нормы носят общий характер, т. е. не содержат указания конкретного адреса. Они обращены к неопределенному кругу лиц, регулируют многократно повторяющиеся связи, наиболее типичные отношения (трудовые, семейные и др.) и характеризуются непрерывностью действий во времени.
6. Социальные нормы имеют определенную иерархичность, выполняют конкретную роль в системе социальной регуляции.
7. Данным норам свойственна процедурность, т. е. определенный порядок реализации, детальная регламентация их действия, возможность осуществления санкций в отношении нарушителя социальных норм.

Выделяют следующие социальные нормы с точки зрения сфер действия и социальной направленности:

— правовые нормы;
— моральные;
— политические;
— религиозные;
— эстетические;
— семейные;
— корпоративные;
— нормы обычаев, традиций, привычек;
— домовые обыкновения;
— правила этикета, приличия, обрядов, ритуалов.

Социальные нормы тесно взаимодействуют между собой, оставаясь относительно самостоятельными и способными направлять поведение людей определенным образом.

49. Понятие и признаки правовых норм

Норма права является моделью поведения, определяет границы возможного и должного поведения в конкретных отношениях и тем самым обеспечивает меру свободы субъектов права.

Норма права — это общеобязательное, социально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством, обеспеченное его силой, закрепляющее права и обязанности участников общественных отношений и являющееся критерием оценки поведения, как правомерного, так и неправомерного.

Юридическая норма —исходный элемент правовой системы.

Правовые нормы обладают всеми качествами социальных норм, но в то же время имеют свои особые признаки, которые обусловлены неразрывной связью норм позитивного права с государством.

Нормы права обладают рядом признаков.

1. Норма права — общее правило поведения. Это означает, что государство адресует ее не конкретным индивидам, а всем субъектам права — физическим и юридическим.
2. Это — обязательное правило поведения (общеобязательность). Ненадлежащее исполнение либо несоблюдение норм права влечет принятие мер государственного принуждения.
3. Норма права — формально-определенное поведение, т. е. она выражается в письменной форме в официальных документах, в виде точных предписаний, чем обеспечивается их правильное понимание и реализация.
4. Она носит представительно-обязательный характер, т. е. не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, так как нельзя реализовать право без обязанностей, а обязанности без прав.
5. Норма права образует определенную систему. Каждая регулирует общественные отношения в единстве с другими нормами, т. е. как элемент системы права, находя-

щийся во взаимосвязи и взаимодействии с другими элементами.

6. Это — правило поведения. Предписание, закрепленное нормой права, исходит от государства и является его властным велением, охраняющим государственно значимые общественные отношения.
7. Норма права имеет признак неоднократности (многократности) действия, т. е. она создается с помощью правовых норм. Государство закрепляет и охраняет существующие отношения, способствует развитию новых прогрессивных отношений, ограничивает и вытесняет отношения, которые противоречат государственной политике.

50. *Предоставительно-обязывающийхарактер нормы права*

Предоставительно-обязывающий характер нормы права — это один из признаков права, который означает, что норма не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без права.

Не у всех юридических норм предоставительно-обязывающий характер выражен одинаково.

Наиболее четко он выражен в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т. д.), т. е. там, где фиксируются как права, так и обязанности субъектов.

В одних нормах на первый план выдвигается право, в других — обязанность, а в третьих упор делается на запрете определенного поведения.

В охранительных нормах (уголовных, административных) упор сделан на воплощение запретов и обязанностей; в декларативных и дефинитивных — предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, так как они не являются конкретными правилами поведения.

Права и обязаности не всегда могут содержаться в одной статье нормативного акта, часто бывает что право закреплено в одной статье, а обязательность в другой статье этого же нормативного акта, или даже — иного. Кроме того, в статье закона могут указываться только права, а обязанности подразумеваются, вытекают из содержания закона.

Указанный признак выступает как проявление такого принципа права, как единство прав и обязанностей.

51. Структура нормы права

Норма права — это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Выступая клеточкой права, норма представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним строением.

Структура юридической нормы — это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее самостоятельность. Структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимосвязаны.

Правовая норма включает следующие структурные элементы: гипотезы, диспозиции, санкции.

Гипотеза — часть правовой нормы, в которой содержится условие ее реализации (время, место, субъективный состав и т. п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов.

Диспозиция — это часть правовой нормы, которая формулирует правило правомерного поведения либо признаки неправомерного поведения. Диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром. В гражданском праве, в ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения. В уголовном праве и других правоохранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний.

Санкция — это часть нормы, в которой указаны правовые последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными — меры наказания, так и позитивными — меры поощрения (премия задобросовестное выполнение служебных обязанностей).

Каждый из этих элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль — без гипотезы норма бесмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна. Различают логическую и фактическую структуру нормы права.

Обязательными элементами логической структуры являются гипотеза, диспозиция, санкция. Логическое содержание нормы можно выразить формулой: «Если при определенных обстоятельствах (гипотеза) субъект совершит известное действие (диспозиция), то наступят предусмотренные последствия (санкция)».

Фактическая структура — одни ученые считают ее состоящей из двух элементов: гипотезы и диспозиции, либо диспозиции и санкции.

Существует несколько видов гипотез. Гипотезы могут быть классифицированы по разным основаниям.

1. По характеру содержания различают общие и конкретные гипотезы.

Общая — определяет условия действия норм общими родовыми признаками.

Конкретная — устанавливает частные специальные условия действия нормы.

Например, нормы Уголовно-процессуального кодекса, в них попунктно перечислены обстоятельства, при которых может быть возбуждено уголовное дело, либо наоборот прекращено.

2. По степени определенности общая гипотеза подразделяется на абсолютно определенную, абсолютно неопределенную, относительную.

Абсолютно определенная гипотеза указывает факты, которые обусловливают действие норм.

Абсолютно неопределенная гипотеза не указывает никаких фактов, с которыми связано ее действие, а предосталяет право органам власти в необходимых случаях применять правовую норму.

Относительно определенная гипотеза содержит указание на ограничительные условия действия нормы.

3. В зависимости от основания применения правовой нормы гипотезы могут подразделяться на односторонние и двусторонние.

Односторонняя гипотеза в качестве основания применения правовой нормы предусматривает только правомерное или неправомерное поведение.

Двусторонние гипотезы содержат указания как на правомерное, так и на неправомерное поведение, приводящее в действие правовую норму.

Диспозиции норм весьм разнообразны и классифицируются по различным основаниям.

1. По способу описания диспозиции классифицируются на простые, описательные, бланкетные и отсылочные.

Простая диспозиция содержит указания на совершенное деяние без описания его признаков, так как они достаточно очевидны.

Описательная диспозиция содержит признаки правомерного либо неправомерного поведения.

Отсылочная диспозиция не содержит признаков деяния, а содержит ссылку на другую норму того же нормативного акта.

Бланкетная диспозиция содержит ссылку на другой нормативный акт или указывает на незаконность действий, отсылая правоприменителя к соответствующему закону.

2. По юридической направленности выделяют представительно-обязывающие, обязывающие, управомочивающие, рекомендательные, ограничительные и закрепительные диспозиции.

Представительно-обязывающие диспозиции содержат двусторонние правила поведения, например работодатель и работник.

Обязывающие диспозиции указывают вид и меру поведения обязанного лица.

Управомачивающие диспозиции содержат указание на вид и меру возможного поведения.

Рекомендательные диспозиции указывают на желательность либо нецелесообразность определенного поведения.

Ограничительные диспозиции ограничивают поведение строго определенными рамками. Например, нормы трудового законоджательства ограничивают продолжительность труда несовершеннолетних.

Закрепительные диспозиции закрепляют общие принципы и задачи деятельности государственных органов.

Санкции правовых норм классифицируются по двум основаниям.

1. По характеру последствий различают позитивные и негативные санкции.

Позитивные санкции предусматривают меры поощрения и меры восстановления субъективных прав.

Негативные санкции предусматривают виды и меры наказания и возможность признания деяний недействительными.

2. По степени определенности и вариантности различают следующие виды санкций: абсолютно определенные, относительно определенные, альтернативные, кумулятивные и комбинированные.

Абсолютно определенная санкция содержит указание на точно зафиксированное последствие, например, смертная казнь.

Относительно определенная санкция содержит указание на верхний и нижний пределы наказания. Например, в случае лишения свободы — от 2 до 5 лет.

Альтернативная санкция содержит указание на несколько видов возможных наказаний, так как имеется право выбора. Например, за ряд прступлений могут быть применены лишение свободы или исправительные работы.

Кумулятивная санкция предусматривает сумму нескольких видов наказаний. Например, лишение свободы — с лишением избирательного права.

Комбинированная санкция — это комбинация относительно определенных, альтернативных и кумулятивных санкций.

52. Соотношение норм права и статей закона

Норма права представляет собой правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, и относится к содержанию права. Статья закона выступает как внешняя форма выражения правовой нормы, как средство ее воплощения. При этом содержание юридической нормы может быть закреплено в статьях закона или иного нормативного акта следующим образом:

— все элементы структуры нормы права излагаются в одной статье нормативного акта;
— несколько правовых норм включаются в одну статью нормативного акта;
— разные элементы нормы права закрепляются в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
— структурные элементы правовой нормы располагаются в нескольких статьях разных нормативных актов.

В общем виде различают три варианта соотношения нормы права и статьи нормативно-правового акта: прямой отсылочный и бланкетный.

1. **Прямой способ** предполагает, что все три элемента нормы права содержатся в статье нормативно-правового акта. При таком способе норма права и статья закона совпадают. Следует отметить, что полнота изложения структурных элементов нормы права может быть различной. В результате выделяют простой и развернутый способы изложения.

При **простом способе** характерно отсутствие развернутых определений, а также квалификационных признаков, раскрывающих содержание элементов правовой нормы ввиду их явной очевидности.

Развернутый способ делает акцент на признаки и понятия, с помощью которых выявляется содержание гипотезы, диспозиции и санкции. Большинство норм уголовного права излагается таким способом.

2. **Отсылочный способ** применяется тогда, когда в статье нормативно-правового акта содержатся не все структурные элементы правовой нормы и делается отсылка к другой статье (или статьям) этого же нормативного акта. Например, ст. 12, 13, 14 Семейного кодекса РФ содержат условия заключения брака (гипотеза); ст. 10, 11 определяют место и порядок заключения брака (диспозиция); ст. 27, 28, 30 указывают основания и последствия признания брака недействительным (санкция).

3. При **бланкетном способе** изложения юридической нормы необходмо обратиться не к конкретной статье нормативно-правового акта, а к другому нормативному акту в целом или к его части, или к определенному виду каких-то нормативных актов, правил. Такой способ распространен при изложении конституционных норм.

53. Классификация правовых норм

Классификация норм права дает возможность определить место юридических норм в системе правового регулирования, уяснить их функцию и роль в упорядочении общественных отношений, усовершенствовать правотворческую и правоприменительную деятельность государственных органов.

Классификация норм права проводится по различным основаниям.

1. По предмету правового регулирования различаются государственно-правовые (конституционные), административные, гражданско-правовые, брачно-семейные, трудовые, уголовно-правовые нормы и нормы других отраслей права.

2. По специфике правового регулирования нормы права делятся на материальные и процессуальные.

Материальные нормы закрепляют права и обязанности участников правоотношений и отвечают на вопрос «что регулируют нормы права?»

Процессуальные нормы закрепляют порядок реализации прав и обязанностей. Отвечают на вопрос «как?»

3. По методу регулирования различают императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные нормы.

Императивные нормы содержат категорические предписания, которые могут быть изменены по усмотрению субъектов права. Они характерны прежде всего для норм публично-правового регулирования, т. е. для конституционного, административного, финансового права.

Диспозитивные нормы предписывают определенный вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность договориться о правах и обязанностях. Диспозитивные нормы присущи гражданскому праву, которое предусматривает равноправие субъектов, их автономность и возможность соглашения сторон. Таким нормам присуща формула «если иное не установлено договором».

Рекомендательные нормы предлагают наиболее приемлемый, желательный для государства и общества вариант поведения. Рекомендательные нормы получили распространение в международном праве, когда международное сообщество принимает акты, устанавливающие стандарты, рекомендованные для соблюдения всеми странами.

Поощрительные нормы устанавливают меры поощрения и стимулируют социально полезное поведение.

4. По способу воздействия на субъектов права правовые нормы делятся на обязывающие, запрещающие и управомочивающие.

Обязывающие нормы возлагают на субъектов обязанности совершать определенные положительные действия, например, платить налоги, защищать отечество.

Запрещающие нормы устанавливают обязанность воздерживаться от недозволенных действий, не совершать поступки, которые определены законом как правонарушения. В нормах уголовного и административного права, которые указывают наказуемые действия, запрет на совершение таких действий подразумевается. В других отраслях права запрет выражается словами: «запрещается», «не вправе», «не допускается» и т. п.

Управомочивающие нормы представляют субъектам права возможность совершать предусмотренные в них положительные действия в целях удовлетворения своих законных интересов. На возможность совершения определенных действий указывают слова: «вправе», «имеет право», «может».

5. По функциональному назначению нормы права делятся на регулятивные и охранные.

Регулятивные нормы определяют модель поведения субъектов.

Охранительные нормы определяют условия и порядок применения к субъектам правоотношений мер государственного принуждения за неправомерное поведение, характер и содержание этих мер, а также порядок освобождения от наказания. Эти нормы применяются за нарушение регулятивных норм и содержатся в УК РФ и т. д. Они призваны востанавливать нарушенное состояние с помощью соответствующих юридических средств защиты.

6. По кругу субъектов различаются общие и специальные нормы.

Общие нормы распространяются на всех граждан, независимо от пола, расы, национальности, соцального и материального положения, образования, вероисповедания, проживания и т. д.

Специальные нормы распространяются только на определенные категории лиц, (пенсионеры, военнослужащие, студенты и т. д.),

7. По характеру содержания выделяют нормы-декларации, нормы-дефиниции, нормы-правила.

Нормы-декларации закрепляют правовые принципы, цели и задачи. В УК РФ декларативными являются нормы, закрепляющие задачи уголовного законодательства, принципы уголовного права и цели наказания.

Нормы-дефиниции содержат формулировки законодательных определений правовых понятий. В УК РФ такими нормами являются нормы, определяющие понятия преступления, покушения на преступлением другие уголовно-правовые понятия.

Нормы-правила содержат правовые предписания в форме прав и обязанностей либо в форме правовых запретов.

8. В зависимости от сферы действия выделяют общефедеральные нормы, действующие на территории всей страны; региональные, действующие на территории субъектов РФ; локальные, действующие на территории конкретного учреждения, организации, предприятия.

9. По времени действия различают постоянные нормы, содержащиеся в законах, и временные, действующие определенный срок в конкретном регионе в связи, например, со стихийным бедствием и содержащиеся в указе Президента о введении чрезвычайного положения.

10. В зависимости от юридической силы выделяют правовые нормы законов и подзаконных актов.

11. В зависимости от субъектов правотворчества нормы права подразделяются на нормы, принятые государственными органами и негосударственными институтами, например входе референдума, или органами местного самоуправления.

ГЛАВА 7. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

54. Правовые отношения; понятие и признаки

Человеческое общество можно представить как совокупность общественных отношений: экономических, правовых, политических, национальных, религиозных, моральных, культурных и др.

Социальные отношения устанавливаются и регулируются в ходе взаимодействия (или противодействия) сторон, т. е. людей, наделенных сознанием, волей и преследующих определенные цели и интересы. Их взаимодействие упорядочивается различными нормами морали, религии, традиций, обычаев и, конечно же, права.

С помощью права государство регулирует общественные отношения, стабилизирует, развивает, изменяет и прекращает их. При этом регулируемые отношения не утрачивают своего фактического содержания и остаются такими же, какими были до опосредования их нормами права: или экономическими, или политическими, или национальными. Они лишь изменяются, приобретая новое качество, становясь более цивилизованными и предсказуемыми. Другими словами, фактические общественные отношения облекаются в правовую форму. При этом участники общественных отношений с помощью права наделяются правомочиями (разрешениями, дозволениями, поручениями), обязанностями (запретами, долженствованиями) и становятся субъектами правовых отношений.

Таким образом, правовые отношения в самом общем смысле можно определить как общественные отношения, урегулированные нормами права, участники которых имеют определенные субъективные права и юридические обязанности, охраняемые и обеспечиваемые государством.

Надо иметь в виду, что существуют такие правовые отношения, которые по своему содержанию и форме не могут быть не правовыми. К ним относятся конституционные, администра-

тивные, уголовные, процессуальные и др. Эти правоотношения представляют собой самостоятельный вид и тип общественных отношений.

Право выступает регулятором не всех общественных отношений, а лишь тех, которые имеют существенное значение для интересов государства, общества и личности. Это отношения власти, управления, собственности, прав и обязанностей граждан, трудовые, семейно-брачные отношения и т. п. А вот отношения дружбы, любви, отношения, возникающие между педагогом и учеником в образовательных, воспитательных, а также творческих процессах, не нуждаются в правовой регламентации со стороны государства. Здесь действуют иные регулятивные механизмы: мораль, обычаи, традиции, ритуалы, обыкновения, эстетические нормы и т. д.

Отсюда следует, что любое правовое отношение является общественным, но не всякое общественное отношение выступает как правоотношение.

Правовые отношения как вид общественных правовых отношений обладают определенными признаками.

1. Правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основе действующих норм права. Норма права определяет, при каких условиях возникает правоотношение, кто может быть его участником, каков объем прав и обязанностей каждого из них и т. д.
2. Правовые отношения возникают только в ходе действительного взаимодействия двух и более сторон. Одна из сторон — управомоченная и имеет какое-либо право, другая — правообязанная и должна действовать так, чтобы обеспечить реализацию этого права. Следовательно, их интересы могут быть реализованы только через посредство другого. Каждый из участников правоотношений рассматривает себя как равного и самостоятельного в смысле наличия у них юридического отношения прав и обязанностей. Большинство правоотношений носит двусторонний характер. Однако возможна ситуация, когда каждый участник правоотношений является одновременно и управомоченной и обязанной стороной (по договору купли-продажи покупатель имеет право получить вещь, но обязан оплатить ее стоимость, а продавец, наоборот, вправе получить деньги, но обязан передать вещь покупателю).
3. Правоотношения — это индивидуализированная связь со строгой определенностью поведения субъектов, персонификацией их прав и обязанностей. Участники правоотношения определены поименно, их действия скоординированы. Однако индивидуализации может и не быть, если между конкретными лицами возникают достаточно простые правоотношения (например, договор купли-продажи продуктов питания).
4. Правовые отношения имеют волевой, сознательный характер. Это означает, что они, во-первых, возникают на основе правовых норм, которые являются результатом сознательной деятельности людей, и в них выражена воля государства. Во-вторых, участники общественных отношений добровольно, сознательно вступают в правовые отношения для того, чтобы добиться определенных результатов (например, выполнить обязанности, отдать свой голос за кандидата в депутаты, получить наследство, приобрести определенные права и т. д.).
5. Правоотношения гарантируются и охраняются государством. Защита и охрана других общественных отношений осуществляется обществом или самим субъектом. Участник же правоотношений имеет возможность обратиться в суд или другие компетентные органы за защитой своих прав и законных интересов. Государство участвует в правоотношениях и как гарант тех правомочий и обязанностей, которыми наделены субъекты конкретных правоотношений. В случае необходимости государство использует принудительные меры государственно-властного характера, пресекая незаконные правоотношения, применяя юридические или другие санкции к участникам, нарушающим права контрагентов или недобросовестно выполняющим свои обязанности.

6. Субъектами правоотношений могут быть не все лица, а только обладающие определенными юридическими качествами (правоспособностью и дееспособностью);
7. Возникновению правоотношений обычно предшествует юридический факт как реальное жизненное событие, с возникновением которого у людей появляются определенные юридические права или соответствующие обязанности.

55. Видыправоотношений

Многообразие конкретных правоотношений предполагает необходимость их классификации по различным основаниям:

1) по отраслевой принадлежности, т. е. в зависимости от предмета правового регулирования правоотношения подразделяются на конституционные, административные, уголовно-правовые, финансовые, гражданские и т. д.;
2) в зависимости от функциональной роли правоотношения делятся на **общерегулятивные, регулятивные** и **охранительные.** Первые возникают на основе норм конституционного права и принадлежат всем субъектам независимо от их пола, возраста, национальности и пр. Это право на труд, образование, на защиту чести и достоинства и др. Основой регулятивных правоотношений являются нормы права или договор. Регулятивные правоотношения предусматривают общие права и конкретные субъективные юридические права и обязанности. Отношения такого рода составляют фундамент правопорядка. Охранительные правоотношения связаны с государственным принуждением, реализацией юридической ответственности и защитой субъективных прав. Они складываются на основе охранительных юридических норм;
3) в зависимости от характера правоотношений выделяют **материальные** (трудовые, финансовые, гражданские и т. д.) и **процессуальные** (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные и др.);
4) по характеру юридической обязанности правоотношения бывают **активные** и **пассивные.** Правоотношения активного типа складываются на основе обязывающих норм и связаны с необходимостью совершить определенные действия в пользу управомоченного (правоотношения займа, в налоговых правоотношениях — обязанность уплатить налог).

Основой пассивных правоотношений являются управомочивающие и запрещающие нормы. Они характеризуются обязан-

ностью воздержаться от действий, запрещенных нормами права. Управомоченное лицо совершает положительные действия, а обязанное воздерживается от нежелательного для контрагента поведения, не препятствуя ему в реализации правомочий;

5) в зависимости от состава участников различают **простые** правоотношения, возникающие между двумя субъектами (правоотношения купли-продажи, договор о единоличной услуге), и **сложные,** складывающиеся между несколькими или даже неограниченным числом субъектов (правоотношение отбывания уголовного наказания);
6) по целям воздействия правоотношения подразделяются на **статические,** цель которых — закрепить сложившиеся общественные отношения, и **динамические,** призванные вызвать прогрессивные изменения в регулируемых общественных отношениях. Это деление достаточно условно;
7) в зависимости от продолжительности действия правоотношения бывают **кратковременными** (правоотношения мены) и **долговременными** (правоотношения гражданства);
8) по степени конкретизации, определенности субъектов выделяют **абсолютные, относительные** и **общие** правоотношения. В абсолютных правоотношениях точно определена лишь одна сторона — носитель субъективного права, например собственник вещи. Остальные — обязанные лица, они всякий раз меняются и должны уважать право управомоченной стороны и не чинить никаких препятствий его реализации.

В относительных правоотношениях конкретно определены все субъекты (например, должник и кредитор, продавец и покупатель, истец и ответчик).

Общие правоотношения выражают юридические связи более высокого уровня между государством и гражданами, а также последних между собой по поводу гарантирования и осуществления основных прав и свобод личности (право на жизнь, честь, достоинство, безопасность и т. п.), а также обязанностей (соблюдать законы, правопорядок). Эти правоотношения возникают на основе норм Конституции, других важнейших актов и являются исходными для отраслевых правовых отношений.

56. Предпосылки возникновения правоотношений

Для того чтобы достаточно глубоко раскрыть содержание правовых отношений, их социально-правовую направленность, необходимо уяснить, что собой представляют предпосылки правовых отношений.

Предпосылками правоотношений принято считать условия (факторы), которые обусловливают их возникновение.

Выделяют два вида предпосылок:

1) социальные (общие).
2) юридические (специальные).

Социальные предпосылки рассматривают как условия возникновения и существования любых отношений. К ним относятся, во-первых, вся совокупность экономических, политических, идеологических, социальных, духовных и других факторов, которые воздействуют на определенные общественные отношения и обусловливают необходимость их правового регулирования. Во-вторых, социальные предпосылки включают две (или более) стороны, которые взаимодействуют между собой. В-третьих, наличие объекта, по поводу которого субъекты и вступают **в** действительную юридическую связь.

Это могут быть материальные и духовные блага или поведение лица, по поводу которых возникает правоотношение (средства производства, промышленные и продовольственные товары, различного рода услуги, результаты творческого интеллектуального труда и т. д.).

И, наконец, социальные предпосылки включают жизненные интересы и потребности людей, которые осознаются ими и побуждают вступать в определенные правовые отношения для того, чтобы удовлетворить эти потребности. Поэтому возникновение правовых отношений, так же как моральных, политических и других социальных отношений, зависит от осознания каждым человеком своих насущных интересов и потребностей, нравственной зрелости, его инициативности и уровня активности.

Правовые отношения, однако, не могут возникнуть лишь на основе общих предпосылок. Необходимы еще и юридические (специальные) предпосылки.

Юридические предпосылки — это совокупность условий, необходимых для возникновения правовых отношений. Они включают норму права, правосубъектность (праводееспособность), юридический факт, юридическое состояние и квази-факты.

Нормы права — это зафиксированное в официальном акте государства общеобязательное правило поведения, наделяющее субъектов правоотношения взаимными правами и обязанностями.

Правосубъектность (праводееспособность) — это способность быть субъектом права, т. е. закрепленная в законе абстрактная возможность лица иметь права и нести обязанности, а также способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права и нести обязанности.

Юридические факты — это фактические жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

Юридические состояния и квази-факты — это обстоятельства, существующие длительное время и непрерывно или периодически, порождая юридические последствия, а также жизненные ситуации, имеющие вероятностный характер и рассматривающие право в качестве основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений.

57. Взаимосвязь норм права и правоотношений

Наиболее сложным вопросом в современном отечественном правоведении является вопрос о характере связи между юридической нормой и правовым отношением. Правовая норма и правоотношение органично взаимосвязаны между собой и представляют такую динамичную систему, в которой эти два компонента предполагают друг друга. Сложный и многосторонний характер этой взаимосвязи проявляется в следующем.

1. Норма права и правовые отношения являются элементами единого механизма правового регулирования и выполняют в нем как собственные, так и некоторые общие функции.
2. Норма права выступает одной из предпосылок возникновения, изменения или прекращения правоотношений. Правоотношение имеется там, где существует предусматривающая его юридическая норма. Эта общая закономерность проявляется в необходимости четкого законодательного регулирования, к примеру, форм государственного правления и устройства, отношений собственности, гражданства, основных прав и свобод граждан и т. п. Другими словами, субъекты не могут вопреки воле государства устанавливать необходимые им правоотношения.
3. Нормы права — это статичная форма правовой регуляции, а правоотношение — динамичная, т. е. правоотношение является формой реализации юридической нормы. Речь идет о том, что важно не только выработать и установить нормы права, но и воплотить их в реальной практике. Формой такой конкретизации и реализации правовой нормы выступают права и обязанности конкретных участников правовых отношений. Именно в правовом отношении и проявляется реальная сила государственного предписания, и достигается определенная цель.
4. Норма права определяет участников правоотношения.
5. Структура нормы права предопределяет структуру правоотношения. При этом норма права в своей гипотезе

указывает на условия возникновения правоотношения; в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности субъектов правоотношения в санкции содержит указание на возможные отрицательные последствия в случае нарушения данной нормы и возникающего на ее основе правового отношения.

В отечественной литературе по общей теории права высказываются различные мнения о характере взаимосвязи нормы права и правоотношения. Так, некоторые исследователи считают некорректным закрепление какого-либо приоритета за правовой нормой и сведение связи юридической нормы и правоотношения как причины и следствия. Их понимание сводится к тому, что норма права и правовое отношение — это самостоятельные формы существования права.

Согласно другой точке зрения, правоотношения выступают средством регулирования общественных отношений. Последовательность здесь такая: норма права — правоотношения — общественные отношения.

Наконец, по мнению большинства ученых, правоотношение — это результат воздействия юридической нормы на общественные отношения, что можно представить в следующем: норма права — общественные отношения — правоотношения. Здесь правовая норма и правоотношения соотносятся как причина и следствие.

58. Понятие и виды субъектов правоотношений

Одним из структурных элементов правового отношения выступает субъект этого отношения.

Субъекты правоотношений — это их участники, наделенные юридическими правами и обязанностями. В любом правоотношении должно быть не менее двух участников, обладающих определенными качествами, совокупность которых и образует понятие субъекта правоотношения.

Субъект правоотношения — это субъект права, который порождает правовое отношение, определяет его содержание и имеет возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

Круг участников правоотношений многообразен и зависит от сферы общественных отношений, которые подвержены правовому регулированию, и в конечном счете от воли государства.

Выделяют две группы субъектов правоотношений: индивидуальные (физические лица) и коллективные (юридические лица).

К индивидуальным субъектам относятся:

— граждане;
— иностранцы;
— лица без гражданства (апатриды);
— лица с двойным гражданством (бипатриды).

Такое выделение различных субъектов правоотношений среди физических лиц имеет важное практическое значение. Дело в том, что частные лица могут иметь разные по объему и содержанию правомочия и нести разные обязанности. К примеру, иностранцам предоставляется право вступать в те же правоотношения, что и гражданам государства. Но для них устанавливаются определенные ограничения, защищающие права граждан государства (необходимость получения лицензий, квоты на въезд в страну, ограничение прав на занятие некоторых должностей, на учреждение газет, создание политических партий и т. д.).

Вторая группа — коллективные субъекты правоотношений — представлена следующими организациями:

— государство в целом;

— государственные органы, учреждения и предприятия;
— негосударственные организации (частные фирмы, коммерческие банки, иностранные фирмы, акционерные общества);
— общественные объединения (партии, союзы, ассоциации и др.);
— административно-территориальные единицы (города, округа, области, края, районы);
— субъекты федеративного государства;
— избирательные округа;
— религиозные организации.

Государство выступает особым субъектом права. Являясь субъектом международного права, оно взаимодействует с другими государствами. Внутри страны государство вступает в государственно-правовые отношения с другими участниками этих отношений — гражданами, юридическими лицами, субъектами федерации (если государство федеративное). Государство применяет меры юридической ответственности к преступникам в уголовно-правовой сфере. Во многих имущественных, в том числе бюджетных, отношениях государство может выступать как юридическое лицо.

К государственным органам как субъектам права относятся исполнительные, законодательные, судебные, правоохранительные, таможенные и другие органы. Обладая властными полномочиями, они имеют право издавать нормативно-правовые и индивидуально-правовые акты и обеспечивать их строгое исполнение с помощью материальных организационных и принудительных средств. Органы государства действуют от имени и по поручению государства, реализуя его функции в той или иной сфере жизни общества.

Коллективные субъекты (организации) правоотношений в сфере частного права выступают в качестве юридических лиц, если они обладают рядом организационных, имущественных и правовых признаков:

1) организационное единство, т. е. наличие в коллективном субъекте управленческих, организационных связей и структур, необходимых для ведения хозяйственной (коммерческой), некоммерческой и иной деятельности, обозначенных в уставе и учредительном договоре;
2) обособленное имущество, находящееся в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении;
3) как правило, наличие текущих и расчетных счетов в банках;
4) приобретают и осуществляют от своего имени имущественные и личные неимущественные права и несут соответствующие обязанности;
5) отвечают по своим обязательствам этим имуществом;
6) выступают в качестве истца или ответчика в суде, арбитражном или третейском суде.

Для признания организации или учреждения юридическим лицом требуется регистрация в государственных органах.

В литературе выделяют в качестве субъектов права и социальные общности — народ, нация, народность, население региона, трудовой коллектив.

59. Правоспособность и дееспособность субъектов права. Правосубъектность

В реальной жизни не все индивиды и организации могут быть субъектами правоотношений, что связано с физиологическими, психологическими, экономическими факторами. Участниками правовых отношений являются те субъекты, которые находятся в сфере объективного права и обладают правоспособностью и дееспособностью.

Под правоспособностью понимается абстрактная способность (возможность) субъекта права иметь юридические права и нести обязанности, предусмотренные законом. Правоспособность юридического лица возникает с момента регистрации устава и прекращается вместе с его ликвидацией. Правоспособность физического лица начинается с момента рождения и прекращается со смертью. Ею обладают в равной мере все граждане без исключения, независимо от пола, возраста, национальности, профессии и т. д. Правоспособность не передается другим и является предпосылкой существования субъективного права.

Главное в правоспособности — не права, а возможность или способность их иметь.

Правоспособность бывает общей, отраслевой и специальной.

Общая правоспособность — это возможность иметь любые права и обязанности, предусмотренные действующим законодательством.

Отраслевая представляет собой возможность приобретать права и обязанности в тех или иных отраслях права (например, избирательная, трудовая, брачная, уголовная и т. д.).

Специальная правоспособность означает способность лица, при которой требуются специальные познания или талант (например, правоспособность судьи, врача, ученого и т. д.).

Специальная правоспособность характерна также для юридических лиц. Определяется она целями и задачами их деятельности.

Чтобы стать реальным участником правоотношений, правоспособный субъект должен быть дееспособным. Дееспособность — это реальная способность (возможность) субъекта права самостоятельно своими осознанными действиями приобретать и осуществлять юридические права и нести обязанности.

У юридических лиц, органов государства и общественных организаций правоспособность и дееспособность возникают одновременно в момент их образования, так что они обладают единой праводееспособностью. В этом плане можно говорить о компетенции коллективных субъектов как совокупности прав, обязанностей и полномочий, которые предоставлены им для выполнения определенных функций.

Праводееспособность юридических лиц может быть общей (у коммерческих негосударственных) или специальной (у государственных унитарных предприятий, некоммерческих юридических лиц).

В силу естественных причин правоспособность и дееспособность не всегда совпадают. Все граждане правоспособны, но не все они одновременно дееспособны. Вопрос о моменте наступления дееспособности конкретного физического лица в отраслях права решается по-разному. В связи с этим по российскому законодательству выделяются следующие типы дееспособности: полная (с 18 лет); частичная (с 14 до 18 лет); дееспособность малолетних (с 6 до 14лет); ограниченная, когда лицо ограничивается в дееспособности по суду (хронические алкоголики, наркоманы).

В некоторых странах полная дееспособность наступает с 21 года, в России с 18 лет. Однако по российскому гражданскому праву уже детям от 6 до 10 лет разрешается заключать мелкие бытовые сделки, распоряжаться средствами, предоставленными для личных нужд. С 14—18 лет несовершеннолетние обладают частичной дееспособностью и вправе самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией, другими доходами; осуществлять авторские права; вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

В трудовом праве частичная дееспособность возникает с 15 лет; частичная уголовная ответственность допускается с 14 лет. Полностью недееспособными признаны малолетние дети в возрасте до 6 лет, а также лица, которые в результате психичес-

кого расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Гражданские права и обязанности таких лиц осуществляют опекуны.

От правоспособности и дееспособности зависит деликтоспособность, т. е. установленная законом способность субъекта правоотношения отвечать за совершенное им правонарушение, нести юридическую ответственность за нарушение тех или иных правовых требований.

В разных отраслях права деликтоспособность наступает с разного возраста. Так, в уголовном праве ответственность за совершенное правонарушение несет лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16 лет, а за наиболее тяжкие преступления — 14 лет. В гражданском праве полная деликтоспособность наступает с 18 лет. Подростки в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, которые разрешены им по закону.

Правоспособность и дееспособность тесно взаимосвязаны между собой. В тех ситуациях, когда они органически сливаются воедино, неразделимы во времени, можно говорить о правосубъектности. Правосубъектность есть признаваемая государством способность быть субъектом права, правоотношений. Это понятие характеризует конкретный объем правомочий и обязанностей, которым обладает конкретный субъект правоотношений и который он может осуществлять в конкретном правоотношении. Правосубъектность включает три элемента: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность субъекта правоотношений и выступает одной из основных юридических предпосылок правоотношений.

60. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура

В правовом отношении выделяют материальное и юридическое содержание. Материальное содержание — это фактическое поведение, в котором осуществляются права и обязанности. Юридическое содержание образуют субъективные юридические права и обязанности субъектов правоотношения, которые находятся в тесной взаимозависимости и взаимосвязи между собой и выражают сущность правоотношения.

Под субъективным правом понимается признанная или предоставленная законом мера возможного (дозволенного, управомоченного) поведения. Это возможность субъекта действовать определенным образом в соответствии с нормами права и удовлетворять свои законные интересы. Носитель возможности называется управомоченным. Он может совершать известные действия.

Субъективное право обладает определенными признаками:

1) субъективное право — это возможное поведение, допускающее как активные действия субъекта, так и отказ от предоставленного ему права совершать известные действия,
2) субъективное право ограничено рамками правовой нормы;
3) субъективное право осуществляется в интересах управомоченного;
4) субъективное право возможно при наличии определенных обязанностей другой стороны.

Субъективное право имеет сложное строение, которое зависит от характера регулируемых отношений, а также действий управомоченного лица. Структурными элементами субъективного права являются следующие четыре правомочия:

1) право на собственные действия, т. е. возможность положительного поведения самого управомоченного, свобода осуществлять свое право;
2) право требования, т. е. возможность управомоченного требовать от правообязанной стороны совершения тех или иных действий с целью удовлетворения собственных

интересов (например, поставка продукции, уплата денег, участие в воспитании детей и пр.);

3) право притязания, т. е. возможность обратиться за защитой своего нарушенного права в суд или другой государственный орган;

4) право пользования, т. е, возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом (например, в праве собственности субъект имеет правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом).

Следует отметить, что в различных правах правомочий может быть меньше или больше четырех. Однако общая структура субъективного права остается четырехчленной.

Субъективному праву соответствует юридическая обязанность. Юридическая обязанность представляет собой обеспеченную законом меру должного (необходимого) поведения субъекта правоотношения (правообязанного). Носитель обязанности должен действовать в соответствии с требованиями норм права в целях удовлетворения признаваемых правом интересов управомоченного. От исполнения юридической обязанности отказаться нельзя, поэтому она выступает гарантией осуществления субъективного права.

Юридическая обязанность характеризуется, во-первых, необходимым должным поведением, которое сообразовывается с предписаниями норм права. Во-вторых, обязанному лицу предписывается мера должного поведения, которое осуществляется в интересах управомоченного лица. И наконец, исполнение этой меры обеспечивается в необходимых случаях государственным принуждением.

Структура юридической обязанности включает четыре элемента (долженствования):

1) необходимость для правообязанного лица совершать определенные действия или воздержаться от них;
2) необходимость отреагировать на предъявляемые к обязанному лицу законные требования управомоченного;
3) необходимость обязанного лица нести ответственность в случае неисполнения (либо ненадлежащего исполнения) этих требований;

4) необходимость не препятствовать управомоченному пользоваться тем благом, на которое тот имеет право.

Юридические обязанности могут быть активными и пассивными. Если в юридической обязанности закрепляется необходимость совершать определенные положительные действия в интересах управомоченного лица, то это — активные обязанности. Если же юридическая обязанность выражается в необходимости воздержания от определенных действий в отношении котрагента, то это — пассивные юридические обязанности.

Между субъективным правом и юридической обязанностью имеются различия, которые проявляются в том, что, во-первых, субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы управомоченного лица, а юридическая обязанность — «чужие», т. е. интересы контрагента. Во-вторых, субъективное право — мера возможного, мера внешней свободы одного субъекта по отношению к другому субъекту, а юридическая обязанность — мера должного, необходимого поведения, от реализации которой нельзя отказаться. Из этого следует, что юридические права и обязанности в правоотношении — это не сами реальные действия субъектов, а предоставление возможности или необходимости определенного действия, предусмотренного законом.

61. Объекты правоотношений: понятие и виды

Субъект правоотношений через предоставление ему субъективных прав и обязанностей стремится удовлетворить свои разнообразные интересы и потребности, достичь поставленных целей. Удовлетворению личных и общественных интересов и потребностей служат различные материальные, духовные и иные социальные блага, которые выступают объектом правового отношения.

Как видим, объектом правоотношения является то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности субъектов. Такой подход в теории права довольно широко трактует понятие объекта правоотношения, что позволяет в качестве объектов рассматривать самые разнообразные материальные, организационные, культурные и другие средства удовлетворения потребностей личности и общества. Данный подход называется плюралистическим и он преобладает в правоведении.

Объектами правоотношений могут быть:

1) материальные блага (здания, сооружения, деньги, имущество, ценности, результаты действий);
2) нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство, честь, свобода, безопасность и т. д.);
3) продукты духовного творчества (произведения литературы, науки, живописи, телевидения, кинематографии, научные открытия, политические, идеологические ценности и т. д.);
4) действия участников правоотношений, услуги и их реальные результаты в различных сферах жизни общества.

Конечный результат услуг может выражаться либо в создании нового материального или духовного блага (строительстве дома, создании художественного произведения), либо в изменении определенных качеств существующих благ;

5) ценные бумаги и документы (акции, облигации, векселя, дипломы и т. д.).

Необходимо иметь в виду, что не все блага являются объектом правоотношения, а лишь те, которые могут регулироваться исходя из возможностей права. Например, с помощью права нельзя урегулировать любовь, дружбу и т. п.

В юридической литературе предпринята попытка рассмотреть в качестве объекта правоотношения поведение, поступки человека, так как они подвергаются правовому регулированию. Отсюда у всех правоотношений имеется единый, общий объект. О действиях как объекте речь идет тогда, когда правоотношение направлено непосредственно на них. Так, управомоченное лицо заинтересовано в определенных действиях со стороны обязанного лица и заключает с ним соглашение об их выполнении (например, в договоре перевозки или подряда объектом прав заказчика выступает выполнение работы перевозчиком или подрядчиком).

Объект правоотношений влияет на содержание конкретного субъективного права и юридических обязанностей.

62. Понятие и классификация юридических фактов

Одной из предпосылок возникновения правоотношений, наряду с нормой права и правосубъектностью, является юридический факт. Юридические факты — это такие жизненные обстоятельства (поступки, состояния, ситуации), с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правовых **отношений.** Юридические факты охватываются гипотезой правовой нормы, которая устанавливает те обстоятельства, при наличии которых у субъектов возникают конкретные юридические права и обязанности.

Для возникновения каких-то правоотношений вполне достаточно одного юридического факта, для наступления других необходимо несколько. Совокупность или система юридических фактов, необходимых для возникновения конкретных правоотношений, называется юридическим (или фактическим) составом. Для того чтобы, к примеру, возник договор перевозки в городском транспорте, необходимо единственное условие — оплата стоимости поездки. Но чтобы стать студентом высшего учебного заведения, требуется несколько юридических фактов: документ об окончании среднего учебного заведения; успешная сдача вступительных экзаменов; проходной балл по конкурсу; приказ ректора о зачислении в вуз. Для возникновения конкретных правоотношений необходимо, чтобы в фактическом составе все юридические факты находилась между собой в тесной взаимосвязи и определенной логической последовательности. Отсутствие одного из них приводит к тому, что разрушается весь юридический состав, и правоотношение не наступает.

1. В зависимости от того, зависят ли они от индивидуальной воли субъекта или нет, факты делятся надве группы: юридические события и юридические действия.

Юридические события — это такие жизненные обстоятельства, которые не зависят от воли людей (рождение или смерть человека, достижение определенного возраста, истечение сроков, стихийное бедствие и т. д.). События имеют юридическое

значение, если они оказывают влияние на общественные отношения и предусмотрены правом.

События подразделяются на абсолютные и относительные. Абсолютные события — это явления, которые не вызваны волей людей и не выступают в какой-либо зависимости от нее (землетрясение, наводнение, рождение или смерть человека).

Относительные события — это такие обстоятельства, которые возникли в результате деятельности людей, но в данных правоотношениях выступают независимо от вызвавших их причин. Примером является пожар, который произошел по вине человека, действовавшего умышленно или по неосторожности. В дальнейшем развитие событий протекает по законам природы и не зависит от воли породившего их лица или других лиц.

Юридические действия — это жизненные обстоятельства, происходящие по воле людей. Все действия по признаку отношения к ним правовых норм разделяются на правомерные и неправомерные (противоправные) действия.

Правомерное действие — это волевое поведение, вытекающее из требований действующего законодательства, полностью согласованное с ним. По юридической направленности воли людей, совершающих эти действия, правомерные действия подразделяются на два вида:

1) юридический (индивидуальный) акт;
2) юридический поступок.

Юридический акт представляет собой правомерное действие, совершаемое с намерением достичь определенного правового результата (например, организации заключают договор аренды; заявления и жалобы граждан; судебные решения и определения и т. п.).

Юридический поступок представляет собой правомерное действие, приводящее к юридическим последствиям независимо от воли и намерений лица (создание художественного или иного произведения, изобретения и находка и т. п.). Юридические поступки, в отличие от юридических актов, могут совершаться и недееспособными лицами.

В юридической литературе юридические факты-действия классифицируются и по другим основаниям:

— по субъекту: действия граждан, организаций, государства;
— по отраслевой принадлежности: материально-правовые, процессуальные;
— по способу совершения: лично, через представителя;
— по способу выражения и закрепления: молчанием, жестом, документом и др.

Неправомерные действия — это волевое поведение, которое не соответствует правовым предписаниям, не согласуется с возложенными на субъектов юридическими обязанностями, причиняет вред интересам общества и государства.

Систематизация неправомерныхдействий осуществляется:
— по степени общественной опасности (проступки — общественно вредные деяния и преступления — общественно опасные деяния);
— по субъекту (действия индивидов и организаций);
— по объекту (преступления против личности, преступления в сфере экономики, преступления против общественной безопасности и общественного порядка);
— по отраслям права (уголовные, административные, гражданские, трудовые и т. д.);
— по форме вины (умышленные, неосторожные);
— по мотиву (хулиганские, корыстные и др.),.

2. Всю совокупность юридических фактов можно классифицировать по последствиям на правообразующие (заключение трудового договора, поступление в вуз и т. д.); правоприменяющие (обмен жилой площади, перевод с очной формы обучения на заочную); правоотменяющие (прекращение трудового договора, окончание вуза и т. д.).

3. По форме проявления юридические факты подразделяются на положительные и отрицательные. Положительные факты выражают реально существовавшие или существующие в данный момент явления действительности (изданные административные акты, стихийные явления происшедшие или происходящие и т. д.).

Отрицательные факты выражают отсутствие определенных явлений. В этом случае норма права связывает юридические последствия с отсутствием того или иного обстоятельства (для регистрации брака необходимо, к примеру, такое обстоятельство, как отсутствие определенной степени родства).

4. В зависимости от характера действия юридические факты делятся на факты однократного действия и факты непрерывного действия, т. е. правовые состояния.

Факты однократного действия существуют в определенный период времени или в настоящий момент. Исчезая, они порождают различные юридические последствия (смерть, рождение, наводнение и др.). Факты непрерывного действия — это обстоятельства, существующие длительное время и порождающие юридические последствия непрерывно или периодически (гражданство, брак, стаж и т. д.).

5. В основу деления юридических фактов на правопорождающие и правопрепятствующие положены функции фактов. Правопорождающие факты — это такие обстоятельства, которые необходимы для наступления правовых последствий. Правопрепятствующие факты сдерживают развитие фактического состава, Препятствуют наступлению правовых последствий.

6. Юридические факты подразделяются на главные и подчиненные. Главный факт наиболее полно отражает сущность регулируемой ситуации. Подчиненные факты конкретизируют юридически значимые детали. Например, главными фактами для назначения пенсии по старости являются возраст и стаж работы. Все другие обстоятельства носят характер подчиненных.

Кроме реальных жизненных фактов возникают ситуации, которые могут носить вероятностный характер и рассматриваться правом в качестве основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Это так и называемые квазифакты. Их делят на правовые презумпции и фикции.

Презумпции — это предположения о наличии или отсутствии юридически значимых явлений, подтвержденных правоприменительной практикой. Презумпции имеют юридическое значение во многих сферах общественной жизни (презумпция невиновности, презумпция знания закона участниками правоотношений). Различают опровержимые и неопровержимые, фактические и законные презумпции.

Юридические фикции — фактически несуществующие явления и события, которые признаются правом существующим и имеющим юридическое значение (признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление гражданина умершим).

63. Реализация права: понятие и формы

Реализация права представляет собой обязательное условие существования права, без которого бы оно утратило свой социальный смысл. В юридической литературе не существует однозначного подхода к определению понятия «реализация права». Одни ученые рассматривают реализацию права как процесс осуществления правовых предписаний. Другие реализацию права определяют как конечный результат, как достижение полного соответствия между требованиями норм совершить определенные поступки или воздержаться от их совершения и суммой фактически последовавшихдействий.

Наиболее распространенным является следующее определение: **реализация права — это такое социальное поведение субъектов права, в котором воплощаются предписания правовых норм.** Другими словами, реализация права — это практическая деятельность людей, организаций по осуществлению прав и выполнению юридических обязанностей.

Существуют различные формы реализации права, которые обусловлены многообразием общественных отношений, отраслей права и способов правового регулирования, а также закрепления юридических требований в нормативных актах.

Формы реализации права можно классифицировать по различным основаниям:

1) по характеру правовых связей между субъектами права — в общих и конкретных правовых отношениях;
2) по субъекту реализации права — индивидуальная и коллективная формы;
3) по внешнему проявлению — активная и пассивная формы реализации;
4) по методу воздействия — добровольная и принудительная;
5) по правовому положению субъектов — гражданско-правовая и административно-правовая формы;

6) по характеру правореализующих действий выделяют четыре формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование и применение права.

Рассмотрим подробнее последнюю классификацию.

Соблюдением называют реализацию запрещающих норм, от нарушения которых лицо должно воздерживаться. Социальная роль данной формы реализации права заключается в том, чтобы не допустить действий, которые бы нанесли вред личности, обществу и государству. Примером является выполнение субъектом норм экологического законодательства, уголовно-правовых норм, когда граждане не совершают краж, разбойных нападений и т. д. Их поведение по отношению к запретам носит пассивный характер в том смысле, что не требует от граждан каких-либо активных действий в правовой сфере.

Исполнение представляет собой реализацию обязывающих норм, выполнение субъектом права возложенных на него обязательств в интересах управомоченной стороны. Особенностью исполнения является то, что субъект права совершает действия, которые либо предусмотрены нормой права, либо вытекают из какого-либо договора, заключенного им с другими лицами. Примером обязательств, содержащихся в нормах права, являются, в частности, конституционные обязанности (обязанность уплачивать налоги, защищать отечество, сохранять природу и окружающую среду). Обязанность признается исполненной, если она выполнена вовремя, в надлежащем месте и необходимым образом.

Использование (осуществление) прав выражается в реализации возможностей, предоставляемых субъектам различных общественных отношений нормами права. Использование означает осуществление субъективных прав участниками общественных отношений, посредством чего они удовлетворяют свои законные интересы (например, право создавать профсоюзы для защиты своих интересов; право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей и т. д.). Использование правомочий может осуществляться как через активное, так и пассивное поведение по усмотрению субъекта.

Соблюдение, исполнение и использование норм права принято называть формами непосредственной реализации права, так как правовые предписания претворяются в жизнь самими участниками общественных отношений.

Применение права — это властная деятельность специально уполномоченных субъектов по реализации предписаний правовых норм применительно к реальным жизненным ситуациям и конкретным лицам и вынесению индивидуально-правовых актов.

Особенностями этой формы реализации права, отличающими ее от других, является, во-первых, то, что правоприменительная деятельность осуществляется только уполномоченными на то компетентными органами и должностными лицами. Во-вторых, правоприменение — это один из важнейших видов государственной деятельности, который носит государственно-властный характер. В-третьих, правоприменение осуществляется в строго установленном законом порядке. В-четвертых, правоприменительная деятельность осуществляется в соответствии с общепризнанными во всех странах принципами (законности, социальной справедливости, целесообразности, обоснованности). В-пятых, результатом правоприменительной деятельности является издание индивидуального правового акта (предписания). В-шестых, правоприменительный процесс осуществляется в определенной последовательности. В-седьмых, правоприменение имеет две формы выполнения своего предписания: оперативно-исполнительную, предполагающую только необходимые организационные действия (прием на работу, регистрация брака и т. п.), и правоохранительную, обусловленную необходимостью охраны и защиты прав, применения наказания или предотвращения нарушений правовых норм.

Для того чтобы сформировать у субъектов права потребность, желание или необходимость совершить предусмотренные в нормах права действия, реализовать государственные веления, государство использует определенные методы — обещание награды и угроза физического принуждения или лишения каких-либо благ.

Соблюдение правовых запретов происходит, как правило, под угрозой наступления отрицательных для субъекта последствий в случае их нарушения (лишение свободы, штрафы, дисциплинарные взыскания).

Исполнение обязанностей связано с обещанием награды, поскольку от субъекта требуются активные действия, хотя возможно и применение угроз.

Использование правомочий как форма реализации правовых норм предполагает заинтересованность самих участников в активном осуществлении возможностей. Следовательно, использование правомочий не нуждается ни вдействии запретов и ограничений, ни в обещании наград.

В правоприменительной деятельности, которая сочетает в себе и соблюдение, и использование, и исполнение предписаний, применяются оба метода.

64. Стадии процесса применения норм права

Применение права — сложный процесс, состоящий из нескольких связанных друг с другом стадий. Выделяют три стадии правоприменения:

1) установление фактических обстоятельств дела;
2) установление юридической основы дела;
3) принятие решения по делу и доведение до сведения заинтересованных лиц содержания принятого решения.

Первая стадия правоприменительного процесса состоит в установлении юридических фактов и юридических составов. В рамках этого этапа устанавливаются лишь те факты и обстоятельства, которые предусмотрены нормой права и являются юридически значимыми (правомерными или неправомерными).

Далее факты необходимо собрать и закрепить с помощью таких процедур, как составление протоколов, фотографирование, видеосъемка и пр. Затем факты исследуются, определяются их достоверность и достаточность для правильного применения права.

Целью первой стадии правоприменения является установление объективной истины по делу. Это достигается путем доказывания с помощью строго определенных средств (например, экспертизы, правового эксперимента, показаний очевидцев, письменных документов и т. д.). Однако есть обстоятельства, которые не нуждаются в доказывании: общеизвестные факты, презумпции, фикции. Окончательная оценка доказательств является делом правоприменителя.

В процессе доказывания необходимо:

— определить круг фактов, подлежащих установлению;
— собрать и исследовать доказательства;
— оценить доказательства, т. е. определить степень правильности сведений, полученных из имеющихся в деле доказательств, и возможность принятия законного и обоснованного решения на основе этих доказательств.

Вторая стадия применения норм права — это установление юридической основы дела, она предусматривает поиск правоприменительным органом норм права, необходимых для разре-

шения дела. Нахождение норм права ведется от общего к частному, т. е. вначале определяется отрасль права, затем институт, а в рамках института уже устанавливаются конкретные нормативно-правовые предписания.

После этого необходимо проверить правильность текста того акта, в котором содержится правовая норма. Затем следует определить подлинность самой нормы. Для этого сравнивают ее содержание с текстом, опубликованным в официальном издании, например, в «Собрании законодательства Российской Федерации», «Российской газете», кодексах. Правоприменитель должен установить, не противоречит ли выбранная норма нормам Конституции и другим нормативным актам.

Установление юридической основы дела включает также выявление пределов действия выбранной нормы права во времени, в пространстве и по кругу лиц, т. е. здесь необходимо определить:

1) действуетли она в момент разрешения конкретного дела;
2) действует ли норма на той территории, где это дело должно быть разрешено;
3) распространяется ли действие нормы на субъектов, в отношении которых она должна быть применена.

В случае если правоприменитель не смог найти соответствующую норму права, он действует по аналогии закона или по аналогии права. На этой стадии осуществляется толкование нормы права с целью уяснения ее содержания.

Итак, смысл данной стадии правоприменительного процесса состоит в правовой квалификации (оценке) фактических обстоятельств дела на основе избранной нормы права.

Установление фактической и юридической основы дела выступает как подготовительная стадия применения норм права. На третьей стадии процесс правоприменения завершается принятием и вынесением окончательного решения компетентным органом, должностным лицом. Перед вынесением конкретного решения субъект правоприменения (судья, прокурор, руководитель предприятия и т. д.) должен убедиться, что обстоятельства дела исследованы полно, всесторонне, их достаточно для принятия законного решения и что применяемая норма права относится именно к данному случаю. Решение по делу представляет собой акт применения права, определяющий конкретные права и обязанности субъектов рассмотренного отношения.

После вынесения решения его содержание доводится до сведения адресата правоприменителя, заинтересованных лиц и организаций, которым разъясняются порядок и последствия обжалования решений. Решение имеет общеобязательное значение и подлежит неукоснительному исполнению государственными органами, организациями, гражданами. После этого конкретное общественное отношение считается урегулированным.

65. Акты применения правовых норм: понятие, особенности и виды

Акт применения **норм права, или индивидуальный акт,** представляет **собой официальный правовой акт, который содержит индивидуальное государственно-властное предписание, вынесенное компетентным органом по конкретному юридическому делу.**

Правоприменительные акты — это особый вид правовых актов, обладающих следующими признаками.

1. Они принимаются компетентными органами или должностными лицами в строгом соответствии с законом. Государственные органы, органы местного самоуправления, реже общественные организации и должностные лица осуществляют правоприменительную деятельность в конкретных сферах общественных отношений, опираясь на определенные нормы права;
2. Правоприменительные акты обладают государственно-властным характером и охраняются принудительной силой государства. Все, кому адресованы содержащиеся в актах конкретные предписания, обязаны соблюдать и исполнять их. В необходимых случаях они могут быть реализованы принудительным путем;
3. Акты применения права носят индивидуальный характер. Это значит, что они адресованы определенным субъектам и определяют их права, обязанности и ответственность исходя из конкретной жизненной ситуации. Правоприменительные акты конкретизируют общие предписания применительно к отдельным лицам, регулируют единичное отношение и имеют разовое значение;
4. Правоприменительные акты имеют установленную законом форму и точное наименование. Они могут приниматься в письменной форме (в виде самостоятельного письменного документа или письменной резолюции на другом документе), устно (наложение штрафа на месте), посредством официальных знаков (жесты регулировщика и т. д.).

Акты применения норм права как документы имеют определенную структуру, состоящую из следующих обязательных элементов:

1) вводной части, содержащей наименование правоприменительного акта (приказ, постановление, решение, распоряжение, приговор и др.), название органа, должностного лица, издавшего его, время издания, конкретный адрес принятия;
2) описательной части, в которой излагаются фактические обстоятельства дела и перечисляются собранные доказательства;
3) мотивировочной части, обосновывающей принятое решение. В нее входит описание добытых по делу доказательств, их оценка, доводы, которыми руководствовался правоприменитель;
4) резолютивной части, излагающей содержание принятого решения, а также сведения о порядке его обжалования.

Акты применения права классифицируют на определенные виды по различным основаниям.

1. По форме внешнего выражения правоприменительные акты подразделяются на:
   — акты-документы (приговоры, указы, решения, постановления, резолюции и др.);
   — акты-действия (словесные — устные распоряжения начальника и конклюдентные — жесты постового милиционера).
2. По субъектам, применяющим нормы права, различают:
   — акты представительных органов;
   — акты исполнительных органов;
   — акты правоохранительных органов;
   — акты государственного контроля (налоговой инспекции, таможенного органа и др.);
   — акты органов местного самоуправления.
3. По функциональному признаку выделяют:
   а) акты-регламентаторы, которые выполняют следующие функции:

— определяют субъектов определенного отношения;
— указывают объем их субъективных прав и юридических обязанностей;
— предусматривают моменты возникновения конкретного правоотношения, условия его развития и прекращения;

б) правоприменительные акты, обеспечивающие реализацию правоотношений и достижение целей правового регулирования.

4. По предмету правового регулирования (по отраслевой принадлежности) различают:
— акты конституционно-правовые;
— акты административно-правовые;
— акты уголовно-правовые;
— акты применения материального и процессуального права.
5. В зависимости от характера общественных отношений и применяемых к ним норм права правоприменительные акты подразделяются на:
— регулятивные, устанавливающие права и обязанности (приказ ректора вуза о зачислении);
— охранительные, устанавливающие ответственность за правонарушения (приговор суда).
6. По способу принятия акты применения права систематизируются по группам:
— принятые коллегиально;
— принятые единолично.
7. По характеру решения правоприменительные акты бывают:
— запрещающие;
— обязывающие;
— управомочивающие.
8. По своему юридическому значению акты применения права подразделяются на:
— основные, содержащие завершенное решение по юридическому делу (приговор, решение суда);

— вспомогательные, содержащие предписания, подготавливающие издание основных актов (надзора и контроля).

9. В зависимости от действия во времени различают:
— акты однократного действия (наложение штрафа);
— длящиеся акты (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

66. Отличие нормативно-правовых актов от актов применения права

Акты применения права представляют собой наиболее распространенный вид правовых актов. Они обладают свойствами, присущими нормативно-правовым актам, и в то же время имеют свои особенности как самостоятельный элемент механизма правового регулирования.

Общими признаками является то, что, во-первых, нормативно-правовые акты и акты применения права выступают разновидностью правовых актов; во-вторых, они принимаются и обеспечиваются компетентными органами, могут исходить от одних и тех же органов и должностных лиц и при этом зачастую в одной и той же форме. Например, Президент РФ в форму указов облекает и нормативно-правовые акты и индивидуально-правовые акты и индивидуальные предписания; в-третьих, нормативно-правовые акты и правоприменительные акты являются властными по своему характеру документами, неисполнение которых влечет за собой государственное принуждение.

Несмотря на сходство, акты применения права имеют значительные отличия от нормативно-правового акта. К ним относятся следующие:

1) правоприменительные акты принимаются на основе нормативно-правовых и должны строго им соответствовать;
2) акты применения не являются источником права;
3) они не содержат в себе каких-то общих правил поведения, а конкретизируют нормы права, содержащиеся в нормативном акте, и применяют их к конкретному случаю, событию, к индивидуальной ситуации;
4) правоприменительные акты носят индивидуально-определенный характер, т. е. они обращены к строго установленному лицу или кругу лиц;
5) индивидуальные акты рассчитаны в установленном законом порядке не на многократное, а на однократное применение;
6) они выступают в качестве юридических фактов, служат основанием для возникновения, изменения и прекращения конкретных правоотношений.

67. Пробелы в праве: понятие и способы их устранения и преодоления

В правоприменительной практике довольно часто встречаются случаи, когда компетентный орган или должностное лицо не могут разрешить имеющееся в правотворчестве юридическое дело из-за отсутствия конкретных правовых норм или их частей, прямо регулирующих обстоятельства рассматриваемого дела. Такая ситуация означает наличие пробела в действующем позитивном праве.

Пробел в праве — это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве конкретных норм, необходимых для регулирования отношений, имеющих правовой характер. Пробел в праве имеет место, если отсутствует конкретная норма права, регулирующая конкретное общественное отношение и, если такое отношение входит в сферу правового регулирования.

Пробелы в праве представляют собой негативное явление, которое снижает эффективность действия законодательства, создает определенные трудности в процессе правоприменительной деятельности. И, конечно же, дестабилизирует существующий общественный порядок.

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве.

К объективным относится неизбежное отставание законодательства от более динамично развивающихся общественных отношений, связей, явлений, которые не предвидел, да и не мог предвидеть, законодатель и которые действующими нормами права еще не предусмотрены.

Субъективные причины связаны, во-первых, с несовершенством законодательства, ошибками и упущениями самого законодателя, его некомпетентностью, неспособностью достаточно глубоко осмыслить концепцию закона, игнорированием им требования законодательной техники. Во-вторых, с недостатками юридической техники, порождающими несовершенство нормативно-правового регулирования.

Пробел в праве может быть восполнен или путем создания компетентным органом нового нормативно-правового акта в

процессе дополнительного законотворчества, т. е. путем устранения пробела, или путем преодоления пробела с помощью юридической аналогии, которая позволяет лишь временно преодолеть, но не ликвидировать пробел для разрешения конкретного дела.

Под аналогией понимается определенное сходство между различными явлениями, предметами, перенесение признаков одного процесса на описание подобного.

В теории права различают два вида аналогии, или два способа временного преодоления пробела: аналогия закона и аналогия права.

Аналогия закона — решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, регулирующей похожие отношения (случаи), близкие по своему значению и характеру. Такая норма должна быть найдена в пределах соответствующей отрасли права. Так, пробелы гражданского права следует разрешать на основе норм этой отрасли права, а при ненахождении нужной нормы в данной отрасли следует ее искать в близких отраслях законодательства и в законодательстве в целом.

Таким образом, применение аналогии закона предполагает соблюдение определенных условий:

— наличие отношения, требующего правового регулирования;
— отсутствие предусматривающей его конкретной нормы права;
— существование другой нормы права, регулирующей сходные, аналогичные отношения, на основе которой данное дело и решается;
— отсутствие прямого запрещения применять аналогию;
— применение ее в соответствии с целями нормативно-правового акта.

В правоприменительной практике встречаются ситуации, когда невозможно подобрать конкретную норму, регулирующую сходные отношения, т. е. невозможно использовать аналогию закона. В таких случаях разрешается рассматривать дело, применив аналогию права.

Аналогия права — это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права, кроме общих положений национального права. Ориентирами в данном способе преодоления пробелов могут быть общепризнанные принципы и нормы международного права, общие нормы конституций. Так, применение аналогии права в гражданском праве состоит в том, что права и обязанности сторон определяются из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Аналогия права, как способ преодоления пробелов возможен, если:

— имеется отношение, требующее правового реулирования;
— отсутствует конкретная норма права, его предусматривающая;
— отсутствует норма права, которая бы регулировала сходные отношения;
— дается мотивированное объяснение причин применения к данному случаю аналогии права.

Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве:

— выводы по аналогии запрещены, когда норма права не предусматривает ее применение к другим случаям;
— используемые по аналогии положения права не должны противоречить действующему законодательству;
— аналогия недопустима при нарушении очередности поиска нормы вначале в актах той же отрасли права, а затем и в других отраслях и, наконец, в общих принципах и смысле права.

Наконец, разновидностью аналогии является субсидиарное применение права (от лат. *subsidium* — помощь). Оно означает аналогию нормы принадлежащей другой — родственной — отрасли права. Такое возможно, например, между нормами гражданского и семейного права.

Полностью недопустима аналогия в сфере законодательства об административных правонарушениях и уголовного законодательства. Здесь действует правовая аксиома: нет преступления и нет проступка, как нет наказания и нет взыскания, если нет закона.

68. Юридические коллизии и способы их разрешения

Юридические коллизии — это противоречия или расхождения между действующими нормативно-правовыми актами, регулирующими одни и те же либо смежные общественные отношения, а также противоречия, возникающие в процессе притязаний, действий по изменению, признанию или отторжению правовых актов компетентными органами и должностными лицами.

Выделяют объективные и субъективные причины юридических коллизий. К объективным причинам относятся, во-первых, динамизм общественных отношений, их противоречивость и изменчивость. Во-вторых, разнообразие общественных отношений, предполагающее дифференцированное их регулирование с применением различных методов. В-третьих, отставание более «консервативных» норм права от быстроменяющихся жизненных обстоятельств, в результате чего одни нормы «устаревают», а другие нормы права, появляясь, не отменяют прежних и действуют как бы наравне с ними.

Возникновение юридических коллизий обусловлено и субъективными причинами. Это, к примеру, низкое качество законов, пробелы в праве, слабая координация нормотворческой деятельности. Невысокий уровень правовой культуры, юридический нигилизм, политическая борьба, приводящая к нарушению принципа разделения властей и выходу различных государственных органов за пределы своих полномочий, и т. д.

Разумеется, юридические коллизии мешают эффективной работе правовой системы, вносят в нее несогласованность, создают беспорядок в правоприменительной практике, затрудняют определение прав и обязанностей субъектов, нередко приводят к ущемлению прав граждан, сказываются на правосознании и правовой культуре общества. Однако не следует рассматривать юридические коллизии как сугубо негативное явление. Дело в том, что они, во-первых, указывают на недостатки, возникшие в правовой системе. Во-вторых, юридические коллизии свидетельствуют о нормальном процессе развития и функционирования государственно-правовых институтов. В-третьих, они могут выражать справедливые притязания на новый правовой порядок или охрану конституционного строя.

Для того чтобы предотвратить коллизионные ситуации, необходимо широкое участие наряду с государственными органами общественных объединений и движений, политических партий, предпринимательских структур, религиозных организаций в проведении переговоров, поиске взаимоприемлемых решений, в разъяснении населению причин коллизионной ситуации.

Юридические коллизии можно сгруппировать следующим образом:

1) коллизии между нормативно-правовыми актами или отдельными правовыми нормами;
2) коллизии в правотворчестве (неправомерность издания тех или иных законов и подзаконных актов; неадекватность оценки их соотношения между собой и с Конституцией; бессистемность; дублирование и т. д.);
3) коллизии в правоприменении (разнобой в практике реализации одних и тех же предписаний; несогласованность управленческих действий; неисполнение правовых решений; субъективная оценка достоверности юридических документов и др.);
4) коллизии полномочий и статусов государственных органов, должностных лиц, других властных структур и образований (деформация статуса государственного или общественного образования, органа, должностного лица; произвольное соотношение прав, обязанностей и ответственности участников спора; неправомерные юридические действия или бездействия участников спора; препятствия осуществлению компетенции того или иного субъекта, вмешательство в компетенцию и т. д.).

Остановимся на юридических коллизиях между нормативными актами или отдельными правовыми нормами с точки зрения временных, пространственных и иерархических характеристик. К ним относятся:

1) коллизии между Конституцией и иными актами, в том числе законами (разрешаются в пользу Конституции);

2) коллизии между законами и подзаконными актами (разрешаются в пользу законов, как актов большей юридической силы);
3) коллизии между общефедеральными актами и актами субъектов Федерации (разрешаются в пользу последних, если они приняты в пределах их ведения, и в пользу общефедерального акта, если акты субъектов Федерации приняты вне пределов своего ведения);
4) коллизии между актами одного и того же органа, изданными в разное время (разрешаются в пользу позже принятого акта);
5) коллизии между актами, изданными одновременно, но разными органами (разрешаются применением акта, обладающего более высокой юридической силой, т. е. за основу берется принцип иерархии нормативных актов);
6) коллизии между общим и специальным актом (разрешаются в пользу последнего, если они приняты одним органом, и в пользу первого, если они приняты разными органами).

Способами разрешения юридических коллизий, как правило, являются:

1) принятие нового акта;
2) отмена старого акта;
3) внесение изменений или уточнений в действующие;
4) судебное, административное, арбитражное рассмотрение;
5) систематизация законодательства;
6) переговорный процесс, создание согласительных комиссий;
7) конституционное правосудие;
8) толкование норм права и др.

Разрешение юридической коллизии сопровождается принятием следующих решений:

— об устранении нарушений законности и привлечении виновных к разным видам ответственности;
— о восстановлении прежнего юридического состояния и статуса субъектов права;
— об изменении юридических режимов, структур и т. п.
— об установлении нового юридического состояния и статуса субъектов права.

69. Толкование норм права: понятие и виды по субъектам

В процессе реализации права и особенно в правоприменении важную роль играет толкование норм права. Дело в том, что прежде чем применить правовую норму, правоприменителю необходимо уяснить для себя, а в ряде случае и разъяснить другим ее подлинный смысл. Поэтому **толкование права — это сложная познавательная деятельность субъектов (органов государства, должностных лиц, общественных организаций, граждан, специалистов-практиков, ученых и др.), направленная на надлежащее уяснение содержания норм и их разъяснение.** Цельтолкования — правильное, точное и единообразное понимание и применение закона.

Толкование норм права состоит из двух взаимосвязанных стадий — уяснение и разъяснение.

1. Толкование-уяснение — это процесс понимания смысла и содержания нормы, уяснения требований закона для конкретного правоприменителя («для себя»). Здесь ставится цель разобраться в требованиях закона, уяснить его и пополнить свои правовые знания.
2. Толкование-разъяснение — это процесс объяснения смысла и содержания нормы права, доведения до других участников правоприменительного процесса государственной воли законодателя («для других»). Разъяснение помогает другим правильно ориентироваться в правовых требованиях, понимать содержание действующих нормативно-правовых актов или отдельных правовых норм.

Понимание толкования права предполагает знание объекта и предмета толкования. Объектом толкования нормы права является текст нормативно-правового акта, который соответствует данной регулируемой ситуации и в нем выражена толкуемая норма. Предмет толкования —это искомое регулятивно-правовое значение нормы права, которое подлежит реализации в данном конкретном случае. Другими словами, предметом толкования правовой нормы является подлинное, т. е. истинное, на-

стоящее содержание толкуемой нормы в конкретной ситуации ее реализации. При толковании выясняется то, что сказано в данном нормативно-правовом акте, что вытекает из его словесной формулировки, а не то, что хотел или имел в виду законодатель. Таким образом, результаты толкования должны сводиться к выявлению государственной воли законодателя, выраженной в словесных формулировках нормативно-правового акта.

Существуют различные типологии процесса толкования норм права. Критериями, позволяющими выявить виды толкования, выступают:

— субъекты толкования;
— способы толкования;
— результат (объем) толкования.

Рассмотрим особенности одного из видов толкования — по субъектам разъяснения правового акта. Субъектом толкования может выступить любое лицо, однако юридическое значение толкования, его обязательность для правоприменителей при этом будет неодинакова. Они зависят от правового положения субъекта, толкующего норму права. Итак, по субъектам толкование подразделяется на официальное и неофициальное.

Для официального толкования характерны следующие признаки:

— оно производится уполномоченными на то субъектами (как правило, это правотворческие органы и высшие судебные органы);
— официальное толкование излагается в определенном акте официального толкования и никогда не проводится устно;
— оно является юридически значимым, вызывает правовые последствия;
— имеет общеобязательное значение для всех субъектов права;
— официальное толкование направляет правоприменителей на единообразное понимание и применение законодательства.

В зависимости от содержания и направленности даваемых разъяснений официальное толкование может быть нормативным (общим) и казуальным (индивидуальным).

Нормативное толкование распространяется на неопределенный круг лиц и на неограниченное количество случаев и предназначено для общего руководства в процессе применения права. Для нормативного толкования характерны государственная обязательность, общий характер и возможность неоднократного использования в юридической практике. Нормативное толкование законов дается обычно в постановлениях пленумов Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ по определенной категории дел. Нормативное толкование не создает новых правовых норм и применяется тогда, когда нормы недостаточно совершенны по форме, интерпретируемые акты содержат правотворческие ошибки в виде нечетких формулировок и т. д.

В зависимости от органа, который дает разъяснение нормативно-правовых актов, официальное нормативное толкование подразделяется на два вида: аутентичное (авторское) и легальное (делегированное).

Аутентичное толкование дается органом, издавшим толкуемый нормативный акт (например, Государственная Дума РФ принимает федеральные законы и их же разъясняет). Специального полномочия для аутентичного толкования не требуется, так как оно вытекает из правотворческого полномочия органа.

Легальное толкование осуществляют не законодательные органы, а по их поручению иные органы власти, например судебные. Так, действующая Конституция РФ предоставляет право Конституционному Суду РФ давать толкование Конституции РФ, а Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ — разъяснения по вопросам судебной практики.

Казуальное толкование — это разъяснение смысла нормы права, даваемое компетентным государственным органом применительно к конкретному случаю (казусу). Казуальное толкование относится к официальному виду толкования, так как влечет за собой определенные правовые последствия. Оно формально обязательно только для конкретного дела и характеризуется однократным использованием. Казуальное толкование чаще всего содержится в мотивировочной части правоприменительного акта, например, судебного решения по гражданскому делу, в актах надзора юрисдикционных и административных органов.

В большинстве случаев официальному толкованию предшествует неофициальное.

Неофициальное толкование — это разъяснение норм права, которое осуществляется не уполномоченными на то субъектами. Ими являются научные учреждения, ученые, адвокаты, политические партии и общественные организации. Любой гражданин вправе толковать закон. Но авторитет такого толкования зависит от уровня правовых знаний интерпретатора, от обоснованности и аргументированности его выводов и т. д. Неофициальное толкование необязательно для других субъектов, оно не является юридически значимым.

Неофициальное толкование бывает трех видов: обыденное, профессиональное и доктринальное (научное).

Обыденное толкование— это пояснения и мнения в отношении законов, юридической практики, которые даются любым человеком на основе непосредственного житейского опыта, его правопонимания и правосознания. Для такого толкования характерны заблуждения, поверхностные суждения. Однако зачастую оно не лишено здравого смысла и играет определенную роль в решении юридических дел, в реализации субъективных прав, в соблюдении гражданами запретов, исполнении юридических обязанностей и т. д.

Профессиональное толкование основано на знаниях в области права и политики и исходит от юристов-практиков. Так, разъяснение норм права осуществляют судьи, прокуроры, нотариусы, адвокаты, консультанты в судах, редакциях юридических журналов, в специальных консультациях и т. д. Такое разъяснение не является юридически обязательным.

Доктринальное толкование — это разъяснения, комментарии, которые дают специальные научно-исследовательские учреждения, ученые-юристы, научные работники, преподаватели в статьях, монографиях, в экспертных заключениях, на лекциях, конференциях и т. д. Особенность доктринального толкования заключается в том, что оно содержит наиболее глубокий и точный анализ действующего законодательства, правильно раскрывает суть и содержание норм права.

Неофициальное толкование по форме выражения может быть как устным (юридические советы, рекомендации, даваемые на приеме гражданам), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях, в ответах на письма, запросы, жалобы и т. д.).

70. Способы и объем толкования правовых норм

Способ толкования — совокупность однородных приемов и средств толкования, направленных на установление содержания правовых норм и уяснение выраженной в них воли законодателя в целях практической реализации норм права.

Основными способами толкования являются следующие: грамматический, систематический, историко-политический, логический, специально-юридический, телеологический, функциональный.

Все способы действуют в тесной взаимосвязи, дополняя друг друга и дают полное представление о законе или отдельной норме права. В то же время каждый из способов позволяет определенным образом подойти к анализу толкуемой нормы права, выявить какой-то ее аспект.

Грамматический (языковой, филологический, текстовой) способ толкования представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста нормативно-правового акта. С его помощью определяется значение отдельных терминов (например, «конституционный строй», «правоспособность», «осужденный» и т. д.) и оценочных понятий («существенный вред», «значительный вред», «если необходимо», «если целесообразно» и т. д.), осуществляется синтаксический и стилистический анализ текста нормативно-правового акта. Важное значение имеет учет союзов, предлогов и знаков препинания для выяснения сложносочиненных и сложноподчиненных предложений. Значение запятых показывает хрестоматийный пример: «Казнить нельзя помиловать». Смысл этого выражения зависит от места запятой.

Систематический способ толкования — это уяснение содержания и смысла правовой нормы в ее взаимной связи с другими нормами с учетом ее места и роли в законном нормативном акте, институте, отрасли права в целом. Другими словами, чтобы уяснить действительное содержание правовой нормы необходимо установить ее логическую связь с другими нормами, прежде всего — близкими по содержанию с толкуемой и детализирующими ее. При этом обращается внимание на то, в каком нормативно-правовом акте она сформулирована, какое место занимает в нем. С помощью систематического толкования определяются сферадействия нормы, круг заинтересованных лиц, структура правовой нормы. Такой способ толкования способствует выявлению коллизий между правовыми нормами.

Историко-политический способ толкования предполагает уяснение смысла правовой нормы с учетом той исторической и политической обстановки, в которой она принималась, а также целей и задач, которые преследовал законодатель при ее издании. Важное значение в историческом толковании имеют альтернативные проекты, публикации в печати при обсуждении проекта, вносимые поправки, протоколы заседаний законодательного органа, свидетельства разработчиков проекта и т. д. Они являются источниками, из которых можно получить данные об обстановке и причинах, вызвавших принятие текущего акта.

Использование историко-политического способа необходимо в тех случаях, когда толкованию подвергается нормативно-правовой акт, действующий в течение длительного времени. В этом случае конкретно-историческая обстановка, в которой он принимался, может значительно отличаться от условий его применения. Таким образом, в ходе исторического толкования выясняется, что норма акта не действует, так как исчезли отношения, которые она регулировала, а также, что данная норма, как изданная в иных условиях, не отвечает целям и задачам правового регулирования на момент толкования.

Логическое толкование осуществляется с использованием законов и правил формальной логики для уяснения смысла, содержания нормы права, ее соотношения с другими нормами, устранения неясностей, которые возникают при грамматическом толковании норм права.

Здесь применяются различные логические приемы: логический анализ понятий, умозаключения степени, преобразование предложения, доведение до абсурда, выводы по аналогии, аргументы от противного и т. д. Как и при грамматическом толковании интерпретатор оперирует материалом самой юридической нормы, т. е. он не выходит за пределы текста закона.

Однако, в отличие от грамматического толкования, при котором анализу подвергаются слова, в процессе логического толкования анализируются обозначаемые ими понятия, явления и соотношения их между собой. При этом определяется объем понятия, вычленяются его признаки, которые затем будут выражены в совокупности суждений более конкретного характера, приближенных к определенным жизненным ситуациям.

В логическом толковании используется и такой прием, как умозаключения по степени. Они складываются из двух правил: кто управомочен или обязан к большему, тот управомочен и обязан к меньшему; кому воспрещено меньшее, тому воспрещено большее.

Специально-юридическое толкование связано с анализом специальных терминов, конструкций, технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя, основано на профессиональных знаниях юридической науки и законодательной техники.

Применение данного способа толкования обусловлено, во-первых, тем, что в области законодательной стилистики существуют особый язык законов, специальные юридические термины и конструкции, смысл которых необходимо уяснить. Например, при толковании норм договора важно выяснить, какой это договор —купли-продажи или дарения. Во-вторых, юридическая наука формулирует новые понятия, термины (траст, акцепт, индемнитет). Чтобы раскрывать их смысл, интерпретатору следует обратиться к различным научным источникам, где дается готовый анализ тех или иных терминов и понятий. В результате в процессе толкования используются специальные юридические знания, а значит, обеспечивается правильное, точное применение закона.

Под **телеологическим** (целевым) способом толкования имеется в виду уяснение целей издания нормативно-правового акта и с позиций выявленных целей уяснение смысла нормы права, толкование недостаточно ясных, нечетких предписаний нормативно-правового акта. Обычно законодатель в преамбуле или общей части акта указывает цели и задачи его издания. В других же случаях цель выявляется через осмысление общих положений акта путем изучения материалов, отражающих ход подготовки и принятия нормативно-правового акта, и т. д.

Функциональный способ толкования опирается на необходимость учета в процессе уяснения смысла нормы конкретных условий и факторов, в которых функционирует, действует и применяется данная норма права. Данный способ толкования используется как в период становления новой правовой системы, когда продолжают действовать устаревшие законы, так и в условиях стабильного развития общества при установлении содержания правовых норм, включающих оценочные термины типа «уважительные причины», «производственная необходимость», «значительный ущерб», «мелкая кража». Содержание этих понятий может меняться с учетом конкретных условий применения нормативно-правового акта. К примеру, один и тот же размер ущерба может быть значительным для одних граждан и не признаваться таковым более обеспеченными гражданами. При функциональном толковании используются оценка и аргументы, относящиеся к сфере политики, правосознания, морали. Например, при толковании выражения «нравственные качества опекуна» используются оценки и аргументы морального характера.

Результатом юридического толкования должны быть полная ясность и определенность, однозначность смысла правовой нормы.

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения действительного содержания правовой нормы («духа закона») с ее текстуальным выражением («буквой закона»). Соотношение «духа» и «буквы» закона позволяет говорить об объеме нормы права. По объему толкование норм права может быть буквальным, расширительным и ограничительным.

При буквальном (адекватном) толковании действительное содержание нормы, раскрытое в результате толкования, полностью соответствует буквенному тексту («дух закона» и «буква закона» совпадают). Большинство норм толкуются буквально. В качестве примера обратимся к нормативному положению п. 2 ст. 41 Семейного кодекса РФ: «Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению».

Расширительное (распространительное) толкование означает, что действительный смысл юридической нормы раскрывается в результате толкования шире, чем ее словесное выражение. В данном случае «дух закона» шире «буквы закона». Примером может служить ч. 2 ст. 55 Конституции РФ, в которой содержится следующее положение: «В Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина». Действительный смысл этого правоположения шире, чем его текстуальное выражение, так как содержащийся в правоположении запрет распространяется не только на законы, но и на подзаконные акты.

Там, где подлинное содержание нормы права уже ее текстуального выражения, требуется ограничительное толкование («дух закона» уже «буквы закона»). Согласно п. 3 ст. 38 Конституции РФ «трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях». Здесь ясно, что действительный нормативный смысл этого правоположения, уже его словесного выражения, так как закрепленное в нем правило не распространяется на детей, родители которых не содержали и не воспитывали их.

Распространительное и ограничительное толкование осуществляются строго в пределах толкуемой нормы, выявляя ее действительный смысл, смысл «буквы».

71. Акты толкования права: понятие, особенности, виды

Толкование как особого рода деятельность может приобретать формальную определенность, получать текстуальное выражение в документах, которые называются актами толкования права. **Акт толкования — это официальный документ, принятый компетентными государственными органами и должностными лицами и направленный на установление действительного смысла и содержания нормы права.**

Акт толкования (интерпретационный акт) — это один из видов правовых актов, имеющий свои особенности:

- он не устанавливает новых норм права, не отменяет и не изменяет действующие правовые нормы;
- интерпретационный акт конкретизирует предписания, указывает на то, как следует понимать и применять действующие нормы;
- он не имеет самостоятельного значения и действует в единстве с теми нормами, которые толкует;
- акт толкования обращен к правоприменительным органам, а не к субъектам, действия которых регулируются нормой права;
- обладает государственной обязательностью, так как издающие его органы наделены государственно-властными полномочиями.

Различают следующие виды актов толкования:

1) по отраслям права выделяют конституционно-правовые, уголовно-правовые, административно-правовые акты толкования;
2) в зависимости от субъекта издания интерпретационного акта и нормативно-правового они могут быть аутентичными, когда акт принимает и толкует один и тот же субъект (например, Государственная Дума), или легальными, когда норму права толкует субъект, который на это управомочен (например, Верховный Суд РФ толкует законы, принимаемые парламентом);

3) в зависимости от внешней формы они могут быть письменными и устными. Письменные акты толкования имеют определенные реквизиты: кто издал акт, когда, к каким нормам права (институту, отрасли) относится, когда вступил в действие. Интерпретационные акты могут принимать форму указов, приказов, постановлений, инструкций и т. д.;
4) по юридической значимости выделяют акты нормативного толкования и казуального. Акты нормативного толкования носят общеобязательный характер, так как распространяют свое действие на неопределенный круг субъектов и рассчитаны на неоднократное применение. Когда реализуется толкуемая норма, казуальные акты относятся к конкретному случаю и конкретным лицам, и в этом смысле их можно определить как индивидуальные;
5) в зависимости от органов, дающих толкование, различаютакты органов государственной власти, управления, судебных, прокурорских органов и т. д.;
6) в зависимости от характера толкуемых норм интерпретационные акты могут быть материальные и процессуальные;
7) по юридической природе различают интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения.

Акты толкования не играют самостоятельной роли в процессе реализации правовых норм. Но именно акты толкования вносят значительный вклад в единообразие практики их реализации.

ГЛАВА 9. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

72. Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие, противоречия

В регулировании общественных отношений огромная роль принадлежит таким социальным регуляторам, как право и мораль. Основное их назначение состоит в том, чтобы целенаправленно воздействовать на поведение людей, обеспечивающее интересы классов, социальных групп, отдельных индивидов или общества в целом.

Что же собой представляют право и мораль, что общего между ними и каковы их характерные особенности, как право и мораль взаимодействуют друг с другом?

Напомним, что право — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, которые выражают государственную волю, устанавливаются и обеспечиваются государством и направлены на урегулирование общественных отношений.

Мораль (нравственность) — это система исторически определенных норм, принципов, взглядов, оценок, убеждений, выражающихся в поступках людей, регулирующих их действия с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого, похвального и постыдного, честного и бесчестного, поощряемого и порицаемого обществом, совести, благородства, порядочности и других подобных нравственных критериев. Именно с таких позиций дается моральная оценка всех общественных отношений, поступков и действий людей.

Универсальными категориями морали выступают «добро» и «зло», а через них уже оцениваются другие моральные понятия: «совесть», «честь», «порядочность» и т. п; Именно представления о добре и зле выступают основой развития моральных отношений и моральных норм.

Нормы морали — это особый тип социальных норм, распространяющий свое влияние на всех людей. Они формулировались с процессе исторического развития общества, в борьбе человечества со злом, за утверждение добра, справедливости. Моральные нормы тогда становятся основой нравственного поведения человека, когда они утверждаются в его самосознании, приобретают качество убеждения, сливаются с его чувствами.

Соотношение между правом и моралью довольно сложное. Его анализ предполагает рассмотрение следующих четырех составляющих:

1)единство;
2) различие;
3) взаимодействие;
4) противоречия.

I. **Единство права и морали** состоит в том, что:

1) право и мораль, являясь разновидностью социальных норм, служат универсальными регуляторами поведения людей, обладают способностью проникать в различные области общественной жизни;
2) право и мораль — многомерные образования, которые имеют сложную структуру, состоящую из одинаковых и взаимодействующих между собой элементов (общественные отношения, общественное сознание, нормы);
3) право и мораль действуют в едином «поле» социальных отношений, т. е. они регулируют общественные отношения (только в разном объеме) и адресуются к одним и тем же людям, слоям, группам;
4) право и мораль служат общей цели — упорядочения и совершенствования общественной жизни, регулирования поведения людей, поддержания порядка, согласования интересов личности и общества, обеспечения и возвышения достоинства человека;
5) право и мораль как социальные регуляторы имеют дело с проблемами свободной воли индивида и его ответственности за свои действия. Другими словами, право и мораль определяют границы свободы личности, служат средством выражения и гармонизации личных и общественных интересов;
6) право и мораль имеют общие социальные, экономические, политические и культурные условия жизни общества, что делает их социально однотипными в данном обществе;
7) право и мораль представляют собой основополагающие общеисторические ценности, входят в культуру общества и выступают в качестве основных признаков социального и культурного прогресса.

II. Право и мораль имеют свои **отличительные особенности,** которые заключаются в следующем:

1) право возникает вместе с государством как ответ на объективную потребность защиты интересов господствующего класса. Мораль — более древняя форма социального регулирования. Она рождается до появления государственно-организованного общества;
2) право и мораль различаются по способам их установления и формирования. Право состоит из норм, установленных в определенном порядке компетентными государственными органами. Оно выражает волю государства, а значит, выступает особым, государственным регулятором. Нормы морали не являются продуктом специально целенаправленной деятельности «законополагающей инстанции». Они возникают и развиваются спонтанно в процессе практической деятельности людей. Следовательно, мораль носит неофициальный (негосударственный) характер, в отличие от права;
3) в пределах одной страны действует одна правовая система. Мораль же, в целом соответствуя определенному типу общества, не является однородной в силу классового, национального, религиозного и иного деления общества. В результате в стране могут существовать несколько моральных систем;
4) различие между правом и моралью заключается в форме их выражения. Правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах государства (законы указы,

постановления и т. п.), имеющих письменную форму. Моральные нормы не имеют таких четких форм фиксации, не учитываются и не обрабатываются, а возникают и существуют в сознании людей. Однако отдельные принципы и нормы морали могут быть систематизированы, собраны в «моральном кодексе». Они находят также свое отражение в художественной литературе, в искусстве, фольклоре, в программных и уставных документах различных общественных организаций и т. д. В целом же нравственные воззрения, представления, требования выражаются в общественном мнении и передаются им. Таким образом, право представляет собой логически стройную и структурированную систему, а мораль — внутренне несистематизированное образование;

5) отличие права от морали проявляется в методах обеспечения и порядке ответственности за их нарушение. Реализация права — это сложный процесс. Он предполагает наличие особого государственного аппарата принуждения, без которого право не было бы эффективным регулятором общественной жизни. В случае совершения правонарушения виновный наказывается от имени государства, привлекаясь к особой юридической ответственности. При этом порядок ее возложения носит процессуальный характер, т. е. строго регламентирован законом.

В сфере морали принуждение выступает в форме общественного мнения, мер воздействия социальной общности, решений коллектива. Моральные нормы заранее не регламентируют конкретные средства и меры принуждения, которые имеются у права в виде заранее продуманной системы санкций. Наказание выражается в том, что к нарушителю применяются такие меры общественного воздействия, как обсуждение поступка на собрании коллектива, нравственное порицание, выговор, замечание, исключение из общественной организации и т. п. Таким образом, человек несет моральную ответственность перед обществом, коллективом, семьей, а не перед государством;

6) право и мораль различаются по критериям оценки регулируемых общественных отношений. Если право регулирует взаимоотношения между субъектами, с позиций их юридических прав и обязанностей, правомерного — неправомерного, законного — незаконного, то для норм морали характерна оценка человеческих действий с точки зрения добра и зла, справедливого — несправедливого, честного — бесчестного и т. д.;

7) различие между правом и моралью проявляется в оценке мотивов поведения человека. Право указывает на необходимость всесторонне оценить поведение человека, совершившего правонарушение. Однако с юридической точки зрения совершенно неважно, в соответствии с какими побудительными мотивами действовал человек в конкретном случае, если его поведение по своим результатам является законным. С моральной же точки зрения необходимо выяснить мотивы, стимулы человека, его намерения или выбор определенного варианта поведения, которое внешне является правомерным;

8) в основе различий права и морали лежит уровень требований, предъявляемых к поведению человека. Этот уровень значительно ниже у права. Дело в том, что право пресекает наиболее опасные формы антиобщественного поведения, применяет к злостным правонарушителям довольно жесткие санкции. Мораль же не терпит никакого антиобщественного поведения и безоговорочно осуждает любые формы лжи, клеветы, обмана. Мораль, призывая людей быть во всем предельно честными, справедливыми, благородными, ориентирует их не на средний уровень, а на идеал. Таким образом, мораль выступает эталоном права;

9) право и мораль различаются по сферам действия. Мораль охватывает область отношений гораздо более широкую, чем сфера отношений, регулируемых правом. Право регулирует наиболее важные сферы общественной жизни, и только те, которые в состоянии упорядочить (власть, собственность, управление, правосудие и т. д.). Взаимоотношения в быту, коллективе, семье являются объектами морали. Мораль проникает во все поры обще-

ства и воздействует на такие стороны человеческих отношений, как любовь, дружба, товарищество, взаимопомощь, мода, личные пристрастия и т. д.

Однако сферы действия права и морали не совпадаютлишь частично. Это означает, что значительная совокупность общественных отношений составляет предмет регулирования и права, и морали;

10) содержание норм права характеризуется большей конкретностью, в правовых нормах предусматриваются весьма подробные детали, связи. Моральные требования отличаются более широким содержанием, дают больший простор для толкования и применения;
11) право и мораль рассматривается по времени введения в действие и их историческим судьбам. Мораль древнее права, ее нормы вводились в действие по мере осознания их людьми. Нормы морали получат свое дальнейшее развитие, обогатятся новым содержанием и останутся одним из основных видов регулирования поведения людей. Что касается права, то оно возникло на определенном этапе развития человеческого общества. Нормы права устанавливаются и начинают действовать в конкретно определенный срок. В будущем они все более будут приближаться к нормам морали.

III. Взаимодействиеправа и морали.

Тесное единство и взаимосвязь права и морали, как социальных регуляторов, обусловливают и их социальное и функциональное взаимодействие, которое проявляется в следующем:

1) право и мораль поддерживают друг друга в упорядочении общественных отношений, в формировании у людей определенной юридической и нравственной культуры;
2) правовые и моральные требования во многом совпадают: действия субъектов, поощряемые и осуждаемые правом, поощряются и осуждаются, как правило, моралью;
3) право предписывает соблюдать законы, того же добивается и мораль;
4) взаимодействие права и морали нередко выражается в прямом тождестве их требований, обращенных к человеку, в формировании у него высоких гражданских качеств;

5) право и мораль помогают друг другу в достижении общих целей, используя для этого свойственные им методы;
6) правовые нормы служат проводником морали, закрепляют и защищают моральные ценности. Таковы, например, нормы гражданского и семейного права о защите чести и достоинства граждан и организаций, о защите интересов детей и их правильном воспитания в семье, вплоть до лишения родительских прав в случаях грубого нарушения родителями своих обязанностей или аморального поведения;
7) мораль выступает в качестве ценностного критерия права. Нравственные нормы подключены ко всем этапам формирования и социального действия права и выступают, таким образом, важным фактором совершенствования правовой системы. Так, значительную роль моральные нормы играют в процессе применения норм права компетентными органами при решении конкретных юридических дел. К примеру, правильное решение судом вопросов об оскорблении личности, хулиганстве и др. во многом зависит от учета моральных норм, действующих в обществе.

Как видим, право и мораль объективно необходимы друг другу, и их взаимодействие в самом общем виде выражается, во-первых, во влиянии морали на формирование права; во-вторых, во влиянии права на формирование нравственных норм; в-третьих, в охране правом норм морали; в-четвертых, в использовании нравственных норм при применении права.

IV. Противоречия между правом и моралью.

Несмотря на тесное взаимодействие норм права и морали, время от времени между ними возможны довольно острые противоречия, когда одна и та же ситуация может регулироваться поразному со стороны права и морали. Речь идет об отсутствии должной согласованности между этими социальными регуляторами.

Причины противоречий носят объективный и субъективный характер. К объективным причинам относятся:

1) существующие различия между правом и моралью в методах регуляции, в критериях оценки поведения субъектов и т. д.;

2) неадекватность отражения ими реальных общественных процессов, интересов различных социальных общностей людей;
3) сложность и противоречивость общественной жизни, разнообразие возникших в ней ситуаций, изменчивость социальных условий;
4) возникновение новых тенденций развития общества;
5) различный уровень нравственного и правового сознания людей и т. д.

Субъективные причины противоречий между правом и моралью заключаются в неравномерности развития права и морали. Право по природе более консервативно, мораль более подвижна и активнее реагирует на происходящие изменения. В результате в любом обществе всегда разное правовое и моральное состояние.

Противоречия между правом и моралью выступают как объективное явление, которое невозможно устранить. Тем не менее их можно преодолеть, как путем выработки новых нравственных принципов и норм в ходе развития общества, так и путем внесения изменений в действующее законодательство. При этом необходимо помнить, что в основе права лежит мораль и что при отсутствии согласия между нормами права и морали предпочтение должно отдаваться моральным требованиям как более высоким.

73. Понятие, структура и виды правосознания

Существуют различные формы общественного сознания, посредством которых люди вступают в общественные отношения, познают (отражают) окружающий мир и формируют определенное отношение к нему. Это — политическое, религиозное, эстетическое, национальное, нравственное сознание. К формам общественного сознания относится и правосознание, явление субъективное, идеальное, непосредственно не наблюдаемое.

Правовое сознание — это совокупность взаимосвязанных идей, теорий, убеждений, ценностных **ориентацией, правовых установок, чувств, выражающих отношение общества, социальной группы, отдельного индивида к действующему или желаемому праву, а также к другим государственно-правовым явлениям.**

Правовое сознание играет огромную роль в развитии и совершенствовании правовой жизни общества, так как от уровня правосознания граждан зависит качество правовых норм, их соответствие потребностям общественного развития, а также точность и полнота исполнения их предписаний.

Правосознание обладает рядом признаков:

1) правосознание — это самостоятельная форма общественного сознания, тесно взаимодействующая с политическими, нравственными, религиозными, национальными и другими формами;
2) правосознание отражает лишь явления правовой действительности и охватывает процесс создания правовых норм, реализацию их требований в общественной жизни;
3) содержанием правового сознания являются идеи, концепции, теории, чувства, эмоции, регулирующие поведение людей в юридически значимых ситуациях;
4) правосознание включает представления **о** прошлом, настоящем и будущем права;
5) осознание правовых явлений осуществляется посредством специальных юридических понятий и категорий (правоотношение, юридическая ответственность, правомерность и др.);

6) правосознание является источником права;
7) правовое сознание служит источником правовой активности и внутренним регулятором правового поведения или механизмом его осуществления.

Правовое сознание — это сложное явление, состоящее из двух основных элементов: правовой психологии и правовой идеологии.

Правовая психология представляет собой совокупность чувств, переживаний, настроений, желаний, привычек, стереотипов, характерных для отдельного индивида, конкретной социальной группы или общества в целом и возникающих на основе существующих юридических норм и практики их реализации.

Правовая психология является наиболее распространенной формой осознания права, так как складывается на базе повседневной жизни в процессе общения и взаимодействия людей и выражается в виде отдельных психологических реакций человека на различные государственно-правовые явления. Такими психологическими реакциями могут быть чувства радости или огорчения, удовлетворения или разочарования, страха, досады, раскаяния и другие, возникающие в связи с изданием норм права, состоянием действующего законодательства, действием правоохранительных органов, и т. д. В тех случаях, когда действующие нормы, законодательство и другие государственно-правовые явления одобряются и поддерживаются гражданами, вызывают у них положительные эмоции и чувства, то последние, как правило, выбирают правомерный вариант поведения. Таким образом, правовая психология предполагает переживание права и следование его предписаниям или отступление от них.

Активной частью правосознания выступает правовая идеология, непосредственно влияющая на законодательство, юридическую практику и потому входящая в национальную правовую систему страны. Правовая идеология — это система правовых идей, теорий, принципов, убеждений, отражающих и оценивающих правовую реальность. Правовая идеология характеризуется целенаправленным, научным осмыслением права как целостного социального института, представляющего собой самостоятельный элемент общества.

В разработке правовой идеологии принимают участие юристы, экономисты, политологи, представители других отраслей знания, которые обязаны учесть конкретные исторические условия жизни общества, расстановку политических сил, уровень общественного сознания, интересы и волю различных социальных групп и другие факторы. Правовая идеология связана с интересами определенных классов, социальных слоев и отражает их представления о наиболее совершенном праве. Примерами правовой идеологии являются естественно-правовая, потребительская, марксистская концепция государства и права, доктрина правового государства и другие современные идеологии.

Основным компонентом правовой идеологии являются знания права. Гражданин, не знающий конституции и других законов своего государства, зачастую руководствуется спонтанно возникшими представлениями о правах и обязанностях. В результате он не только не сможет реализовать свои права и выполнять обязанности, но и будет не в состоянии требовать, чтобы фактически соблюдались его естественные права и свободы, и хотя государство создало необходимые условия для их использования, он не сможет защитить свои интересы.

Правовая идеология и правовая психология, составляющие содержание правового сознания, находятся в тесной взаимосвязи и своими средствами служат осуществлению функций правосознания. Основными функциями правового сознания выступают познавательная, оценочная, регулятивная, и прогностическая, которые представляют собой направления его воздействия на общественные отношения.

Правовое сознание существует в различных видах, выделение которых возможно на основе следующих критериев.

1. По субъекту правосознание подразделяется на индивидуальное, групповое и общественное.

Индивидуальное правосознание — это совокупность правовых знаний, оценок, чувств и эмоций, присущих каждому отдельному человеку. Оно уникально и неповторимо в силу разных познавательных способностей, психологических типов личности.

Индивидуальное правосознание проявляется при осуществлении гражданами юридически значимых действий, реализации прав и свобод, защите законных интересов, подготовке юридических документов. Формами его проявления служат заявления, ходатайства, объяснения, приспособление индивида к правовой системе, законопослушность, протест против существующей правовой системы и т. д. Особой формой проявления индивидуального правового сознания выступают произведения литературы и искусства, научные статьи, монографии, диссертационные работы и т. д.

Такое правосознание тесно связано с групповым, так как личность формирует свое отношение к праву, являясь представителем определенной группы, членом общественной организации или политической партии.

Групповое правосознание отражает интересы различных социальных групп, например, государственных служащих, женщин, молодежи, пенсионеров и т. д. Групповое правосознание проявляется в таких формах, как обращения, декларации, программы, принимаемые политическими партиями, общественными объединениями, ассоциациями людей; нормативно-правовые акты, научные и популярные издания идеологов тех или иных слоев, классов и пр.

Общественное правосознание — общественно-правовые идеи, теории, принципы, которые признаются большинством общества. Оно развивается через правосознание индивидов, но по содержанию общественное сознание богаче индивидуального, так как отражает правовую жизнь всего общества. В числе основных правовых идей современного общества выступают следующие: всемерная охрана и защита прав и свобод человека и гражданина, равноправие, гуманизм, свобода экономической, политической, литературной, научной и иной творческой деятельности, признание верховенства закона и т. д.

Правосознание общества играет ведущую роль в правотворческой и правоприменительной деятельности государства. Оно наполняет правовые акты государства своим содержанием, стимулирует обновление законодательства в делах обеспечения поступательного развития общества. Особенно ярко проявляется на всенародных референдумах, на которые выносятся основные акты государства. Формами проявления общественного сознания выступают также выборы и плебисциты.

2. По глубине отражения правовой реальности правовое сознание бывает обыденное, научное и профессиональное.

Обыденное (эмпирическое) правосознание представляет собой массовые представления людей о своих правах и обязанностях, о справедливости и несправедливости норм права, о сущности и принципах правовой организации общества; оценки государственно-правовых явлений на уровне стереотипов, штампов, слухов; чувства, настроения, эмоции по поводу права и законности. Оно складывается стихийно, непосредственно под влиянием условий жизни, личного опыта и правового образования, доступного населению.

Профессиональное правосознание — это понятия, идеи, убеждения, традиции и стереотипы юристов-практиков, иных работников государственного аппарата (судейского корпуса, прокуроров, следователей, нотариусов и т. д.), В его содержание наряду с квалифицированными, научно обоснованными выводами, суждениями входит умение применять право. Профессиональное правосознание характеризуется не просто устойчиво положительным отношением к праву и практике его применения, а согласием с правовыми предписаниями, пониманием полезности, необходимости и справедливости их применения, привычкой соблюдать закон.

Уровень профессионального правосознания во многом зависит от качества юридического образования в стране, а также от сложившихся в юридической практике традиций.

Научное (теоретическое) правосознание представляет собой систему идей, концепций, доктрин, взглядов, отражающих закономерности развития правовой сферы. Научное правосознание является непосредственным источником правотворчества и должно служить совершенствованию законодательства, развитию правовых институтов и права в целом. Субъектами научного правосознания являются ученые-правоведы, работающие в научно-исследовательских институтах юридического профиля.

Рассмотренные классификации правосознания позволяют сделать вывод, что в правосознании конкретного человека могут присутствовать определенные элементы из различных видов правосознания. Так, правосознанию ученого-юриста свойственно сочетание элементов научного и эмпирического правосудия. Правосознанию юриста-практика также присуще подобное сочетание, только в другом соотношении. Научное правосознание может быть и индивидуальным, и групповым, когда общие правовые взгляды, воззрения разделяют представители одной научной школы.

74. Правовая культура: понятие и структура

Правовая культура представляет собой важную часть культуры общества как исторически сложившейся системы общечеловеческих духовно-нравственных ценностей, на основе которых осуществляется регуляция общественных отношений.

В современной отечественной юридической литературе не существует единого подхода к определению правовой культуры. В частности, предлагается рассматривать правовую культуру в широком и узком смысле. Понятие «правовая культура» в широком смысле используется для характеристики всей правовой системы общества. Она включает в себя все правовые явления и институты: право, правовые отношения, правовое сознание, законность и правопорядок, юридические учреждения, всю законотворческую и правоприменительную, а также иную правовую деятельность органов государства и правовое поведение граждан.

Понимание правовой культуры в узком смысле предполагает всесторонний анализ правовой деятельности, ее направленности и уровней, форм и способов осуществления, а также особенностей правового поведения индивидов. Каквидим, вданномслучае акцент делается на качественной характеристике правовой жизни общества и именно здесь следует употреблять термин «правовая культура». Следовательно, правовая культура — это качественное состояние правовой организации жизни людей, которое выражается в достигнутом уровне развития правовой деятельности, в качестве нормативно-правовых актов, в уровне правосознания, а также в степени реализации прав и свобод личности и ее правовой активности.

Понятия «правовая культура» и «правовое сознание» близки по своему содержанию, однако они не тождественны. Понятие правового сознания раскрывает процессы отражения в сознании людей существующих в правовой жизни различных правовых явлений и включает в себя теории, знания, оценки, ценностные ориентации, выражающие отношение общества и индивида к праву. Правовая культура показывает, как эти теории, знания, оценки и другие феномены правового сознания

реализуются и закрепляются в образцах и нормах правовой деятельности. Таким образом, правовая культура представляет собой положительный тип отношения к правовым явлениям, который выражается в юридически значимой деятельности индивидов и юридических учреждений.

Правовая культура представляет собой сложное и многоплановое социальное явление, в структуре которого выделяют три блока взаимодействующих между собой элементов:

1) познавательный (гносеологический);
2) ценностно-ориентационный;
3) деятельностный (поведенческий).

Познавательный «блок» составляют правовые воззрения людей на разнообразные аспекты правовой жизни; масштаб и глубина юридического образования, профессиональной подготовки; соответствующий объем и качество знаний принципов и норм права. В качестве элементов правовой культуры, входящих в познавательный «блок», выступают также эмоции, чувства, стереотипы, на основе которых формируется позитивное отношение к праву.

Ценностно-ориентационный «блок» правовой культуры представлен правовыми ценностями, ценностными ориентациями, правовыми установками, характерными для носителя правовой культуры. Они определяют направленность правовой активности, предрасположенность позитивно воспринимать правовую информацию, критически воспринимать и использовать ее. Проявлениями правовой культуры здесь являются готовность соблюдать и исполнять законы, уважительное отношение к правам другого человека, закону, правопорядку, правосудию, потребность обращаться в суд за защитой прав и т. д.

В деятельностный «блок» входит набор правомерных действий, представляющих собой практическое отношение субъектов к праву и правовым явлениям, и направленных на соблюдение, исполнение и использование субъективных прав и юридических обязанностей. Проявлением поведенческого аспекта правовой культуры является правовая активность, предполагающая более высокую, чем просто соблюдение и исполнение правовых обязанностей, степень и интенсивность деятельности

в правовой сфере, исключающая использование противозаконных силовых средств при разрешении споров.

Все рассмотренные компоненты правовой культуры относительно самостоятельны, но вместе с тем взаимосвязаны и образуют особую систему.

Правовая культура выполняет ряд функций: познавательную, регулятивную, правовой социализации, оценочную, коммуникативную, прогностическую.

Познавательная функция заключается в том, что через восприятие и осмысление государственно-правовых явлений у индивидов, социальных групп формируются необходимые правовые знания, представления, на основе которых они вступают в правоотношения для осуществления своих задач.

Регулятивная функция обеспечиваетустойчивое, динамичное функционирование всех элементов правовой системы, а значит, и общества в целом. Достигается это через формирование и закрепление в сознании людей присущих правовой культуре идеалов, ценностей, принципов, традиций и образцов общественно полезного, юридически значимого поведения.

Функция правовой социализации состоит в способности правовой культуры обеспечивать передачу накопленного опыта, определенных правовых знаний, ценностей, принципов, норм правовой жизни от одного поколения к другому — «по вертикали» и между субъектами — «по горизонтали». Тем самым она способствует более эффективному использованию субъектами своих прав и соблюдению юридических обязанностей, а также постоянному правовому обогащению как отдельной личности, так и общества в целом.

Оценочная функция правовой культуры направлена на «измерение», оценку права, законности, правопорядка, правовых отношений, других правовых явлений путем сопоставления с соответствующими правовыми ценностями и выработку необходимого отношения индивидов, социальных общностей к данным явлениям.

Коммуникативная функция позволяет установить как непосредственную связь между гражданами в правовой сфере, так и косвенное «общение» с нашими современниками, с которы-

ми мы лично незнакомы, или даже с представителями прошлых поколений. Такое общение напрямую зависит от наличия в обществе юридических произведений, уровня развития средств массовой информации и, конечно же, от способности правовой культуры аккумулировать в себе достижения всех типов правовых культур других народов.

Прогностическая функция выражается в способности правовой культуры предвидеть возможные направления развития правовой системы, предсказать последствия правотворческой и правоприменительной деятельности, определить наиболее эффективные средства для достижения поставленных целей, прогнозировать возникновение новых правовых ценностей и объяснять их необходимость.

Существуют различные виды правовой культуры, которые можно классифицировать на основе следующих критериев:

1) в зависимости от носителя правовой культуры выделяют правовую культуруличности, группы и общества;
2) по степени познания правовых явлений и использования их в правовой деятельности выделяют обыденный уровень правовой культуры, профессиональный и теоретический.

75. Правовоевоспитание: понятие, формы, методы

Обеспечение высокого уровня правосознания и правовой культуры невозможно без системы правового воспитания.

Правовое воспитание — это целенаправленная систематизированная деятельность государства, его органов и их служащих, общественных организаций и трудовых коллективов по формированию и повышению правового сознания и правовой культуры.

Правовое воспитание — это многоцелевая деятельность, предполагающая наличие стратегических, долговременных, и тактических, ближайших, общих и частных целей. Они могут конкретизироваться с учетом специфики субъекта и объекта воспитательного воздействия, используемых форм и средств этой деятельности. Достижение целей правового воспитания возможно на основе следующих принципов: научность, плановость, системность, последовательность, дифференцированность, обеспечение комплексного подхода, создание благоприятных условий для реализации правосознания на практике.

Правовоспитание, как сложный процесс, включает следующие составные части:

1) субъекты воспитания, т. е. органы государства, государственные служащие, политики, преподаватели, журналисты и др.;
2) объекты воспитания — граждане, трудовые коллективы, социальные общности людей и т. д.;
3) содержание воспитания, которое выражается в приобщении людей к политико-правовым ценностям, идеям, принципам, информации, опыту и т. д.;
4) формы правового воспитания — это конкретные способы организации воспитательного процесса. К ним относятся: правовое обучение, правовая пропаганда, юридическая практика, самовоспитание.

Рассмотрим подробнее данные формы правовоспитания.

Правовое обучение предполагает передачу, накопление и усвоение правовых знаний, принципов и норм в школе, средних специальных и высших заведениях, и не только юридических.

Правовая пропаганда осуществляется через радио, телевидение и другие средства массовой информации. Она включает беседы на юридические темы; «круглые столы» специалистов в области права; дискуссии по актуальным юридическим проблемам с привлечением сотрудников судов, правоохранительных органов, адвокатов, ученых-правоведов; тематические передачи «Человек и закон»; комментирование нового законодательства специалистами и др.

Существуют и другие формы правовоспитательной работы, которые могут успешно использоваться в пропаганде юридических знаний. Это всевозможные лектории по правовой тематике, декады правовых знаний, научно-практические конференции и т. д.

Значительная роль в правовом воспитании отводится юридической практике, которая способствует передаче правовой информации, знаний посредством участия граждан в правоприменительном процессе.

Самовоспитание выступает как наиболее эффективная форма правового воспитания. Самовоспитание заключается в формировании у себя глубокого уважения к праву, потребности строго следовать правовым предписаниям путем самообучения, самостоятельного анализа правовой действительности и личной практики;

5) методы правового воспитания — это приемы, способы разъяснения политико-правовых идей, принципов в целях воздействия на сознание и поведение личности в интересах общества.

К ним относятся: убеждение, поощрение, угроза принуждения, предусмотренная законодательством, и другие приемы педагогического, эмоционального воздействия на воспитуемых.

Для воспитания юристов-профессионалов эффективны практические упражнения, игры, решение конкретных проблемных ситуаций на основе фундаментальных теоретических знаний.

Правовое воспитание нельзя сводить преимущественно к просветительской, информационной деятельности. Главное — направить воспитательное воздействие на формирование осознания прав и свобод человека и гражданина, уважительного

отношения к Конституции и иным законам, уважения к суду, другим демократическим институтам, отношения к праву как общечеловеческой ценности и потребности в постоянном расширении и углублении правовых знаний.

ГЛАВА 10. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

76. Правомерное поведение: понятие и виды

Правомерное поведение – это такое поведение, которое не противоречит нормам права, это осознанная форма деятельности субъектов права, сообразующаяся с предписаниями юридических норм.

Такое поведение является одной из разновидностей социального поведения. Оно способствует укреплению законности и правопорядка. Правопорядок является результатом правомерного поведения. В правовом государстве и гражданском обществе должны быть созданы условия, при которых большинство граждан совершали бы только правомерные поступки, и нормы права давали бы возможность людям посредством правомерного поведения удовлетворять свои потребности и защищать интересы.

Главная особенность правомерного поведения — строгое следование содержащимся в нормах права требованиям и велениям.

Правомерное поведение можно подразделить на виды по разным основаниям. С точки зрения активности оно может быть активным или пассивным (воздержание от действия). Правомерное поведение может быть общественно необходимым и общественно полезным. Таким считается поведение, связанное с осуществлением вытекающих из содержания норм права субъективных прав и юридических обязанностей. Все другие общественно полезные и общественно необходимые деяния, которые не регулируются нормами права, не могут рассматриваться в качестве правомерных. Общественно полезное и общественно необходимое правомерное поведение играет положительную роль в функционировании общества и для личности, так как именно благодаря ему обеспечивается свобода, защищаются законные интересы.

Субъективная сторона правомерного поведения (мотивы, цели поведения) различна. Мотивы отражают как направленность (нарушаются нормы права или нет), так и характер, степень активности, самостоятельность и интенсивность поведения в ходе реализации норм права. Субъективная сторона свидетельствует об уровне правовой культуры личности, степени ответственности лица, о его отношении к социальным и правовым ценностям.

Общество и государство заинтересованы в таком поведении, они поддерживают его организационными мерами, поощряют и стимулируют, а деяния субъектов, препятствующие совершению правомерных действий, пресекаются государством.

Социальная значимость различных вариантов правомерного поведения различна, различно и их юридическое закрепление. Некоторые виды правомерных действий объективно необходимы, это защита Родины, исполнение трудовых обязанностей, соблюдение правил дорожного движения и т. д. Такое поведение закрепляется в императивных правовых нормах в виде обязанностей. Выполнение их обеспечивается угрозой государственного принуждения. Другие варианты правомерного поведения являются желательными для общества (участие в выборах, вступление в брак и т. д.). Данное поведение закрепляется как право, характер реализации которого зависит от воли и интересов самого управомоченного.

Возможно правомерное социально допустимое поведение — развод, частые смены места работы, забастовка. Государство и общество не заинтересованы в таких действиях, однако они правомерны, дозволены законом, и возможность их совершения обеспечивается самим государством.

Социально вредное, нежелательное для общества поведение нормативно закрепляется в виде запретов.

Следует отметить, что в зависимости от принадлежности норм права к его различным отраслям, на основе которых совершаются правомерные деяния, последние подразделяются на гражданско-правовые, административно-правовые, трудовые и т. д.

По формам реализации правовых предписаний правомерное поведение можно разделить на исполнение, соблюдение, использование и применение норм права.

Многие правомерные действия совершаются, чтобы удовлетворять личный интерес. Например: сделки и договоры заключаются именно с этой целью.

И наконец, следует еше отметить, что сознательное, целенаправленное правомерное поведение совершается в силу положительной оценки права, его одобрения, признания как необходимого регулятора общественных отношений. Правомерное поведение опирается на признание духовных ценностей, права и правовую интуицию, которые позволяют отличить допустимое поведение от недопустимого, исключением являются действия недееспособных и невменяемых лиц. Общественно опасное поведение таких лиц не может рассматриваться как неправомерное: поведение невменяемых лиц является аномальным, а действия недееспособных — юридически ничтожными.

Таким образом, можно дать следующее определение правомерного поведения — это массовое социально полезное осознанное поведение людей и организаций, соответствующее правовым нормам и гарантируемое государством.

77. Понятие, признаки и виды правонарушений

В общем виде правонарушение — это антиобщественное деяние (действие или бездействие), причиняющее вред обществу и которое наказывается в соответствии с законом.

Противоправное поведение (правонарушение) нарушает предписания правовых норм и наносит вред обществу в целом, оно затрудняет и дезорганизует развитие общественных отношений.

Так, например, Уголовным кодексом РФ предусмотрены преступления, которые посягают на основы государственного строя, на личность, ее политические, экономические и социальные права, общественный порядок и иные социальные блага. Есть правонарушения, которые не являются столь общественно опасными, но в совокупности они могут представлять существенную опасность.

В нашей стране в современных условиях наблюдается всплеск правонарушений, особенно преступлений в различных сферах общественной жизни, что создает угрозу государству и обществу, жизни, здоровью и имуществу граждан. Поэтому очень важно для борьбы с правонарушениями определить их природу и особенности, причины совершения, а затем наметить пути их сокращения.

Правонарушением является виновное, противоправное поведение лица, посягающего на интересы общества, личности и влекущее применение к лицу, его совершившему, мер общественного воздействия или государственного принуждения. Правонарушитель, совершая правонарушения, посягает на общественные отношения, охраняемые правом, наносит вред обществу (выше об этом говорилось), и его действия признаются общественно опасными.

Правонарушение характеризуют четыре основных признака:
— общественная опасность;
— противоправность;
— виновность;
— наказуемость.

Рассмотрим эти признаки правонарушения более подробно.

Общественная опасность — это признак правонарушения, который заключается в причинении вреда законным интересам личности, общества и государства. Общественная опасность характеризуется двумя показателями:

— характером общественной опасности (качественный признак);
— степенью общественной опасности (количественный признак).

По степени общественной опасности правонарушения можно подразделить на две группы:

1) преступления (уголовные правонарушения);
2) противоправные проступки (административные проступки, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения — деликты).

Преступления отличаются от проступков тем, что они обладают высокой степенью общественной опасности, которая определяется ценностью объекта посягательства, размером причиненного ущерба, степенью вины правонарушителя. Таким образом, **преступление** — запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок и др.

Преступлениями являются те деяния, которые прямо предусмотрены Уголовным кодексом РФ и совершены дееспособными, вменяемыми лицами, т. е. теми, кто достиг установленного законом возраста (14—16 лет) и способен отдавать отчет в своих действиях, руководить своими поступками.

Правонарушение характеризуется проявлением воли человека, могущего действовать разумно, поэтому не считаются преступлениями правонарушения, совершенные малолетними и психически больными людьми.

Противоправные деяния, прямо не предусмотренные Уголовным кодексом РФ, относятся к другому виду правонарушений — противоправным проступкам.

Проступки (противоправные проступки) — это правонарушения, характеризующиеся меньшей степенью общественной опасности.

В зависимости от характера наносимого вреда, объекта правонарушений и особенностей соответствующих им санкций противоправные проступки подразделяются на административные, дисциплинарные и гражданские правонарушения.

Административные проступки — правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок (нарушение правил дорожного движения, противопожарной безопасности, санитарной гигиены и т. д.).

Дисциплинарные проступки — это противоправные нарушения трудовой, служебной или учебной дисциплины.

Гражданские проступки (деликты) — правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность, т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение взятых обязательств, причинение тем или иным субъектом того или иного имущественного вреда.

Противоправность — нормативный признак правонарушения, который закрепляет запрещенность общественно опасных деяний, т. е. правонарушениями признаются общественно опасные деяния, прямо предусмотренные нормами права.

Различают несколько видов противоправности (как юридическое выражение общественной опасности):

— дисциплинарная;
— административная;
— гражданско-правовая;
— уголовная.

Обстоятельствами, исключающими противоправность деяния, являются:

— необходимая оборона — соразмерная защита от противоправных посягательств путем причинения вреда посягающему;
— крайняя необходимость — действие по устранению опасности путем причинения вреда третьим лицам;
— задержание лица, совершившего правонарушение путем причинения соразмерного вреда в случае сопротивления.

Виновность — это субъективный признак правонарушения, который выражает внутреннее отношение лица к общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла либо не-

осторожности. Согласно этому признаку правонарушением признается противоправное деяние, совершенное виновно, т. е. осознанно (деяния, совершенные недееспособными и невменяемыми лицами, не являются преступлениями, эти лица не способны действовать виновно). Если лицо не предвидело наступления общественно опасных последствий (не должно было или не могло), имеет место казус или случай без вины.

Наказуемость — это признак правонарушения, который выражает его отрицательную государственную оценку как деяния опасного, противоправного, виновного.

Правонарушение — это деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность в виде уголовного наказания, взыскания дисциплинарного, административного или имущественного характера.

78. Юридический состав правонарушения

Существует ряд мнений относительно юридической ответственности. Например, Н. Д. Дурманов, Н. И. Загородников считают, что таким основанием является правонарушение, по мнению других (Б. С. Злобин), основанием ответственности является вина. Принципиальной разницы между этими взглядами нет. Сторонники виновной ответственности подчеркивают значимость характера и степени вины для индивидуализации ответственности. Другая сторона больше внимания уделяет правонарушению как факту, с которым санкции юридических норм связывают возникновение ответственности. Третьи, считающие основанием юридической ответственности состав правонарушения, удачно сочетают достоинства разных подходов, так как учитывают влияние объективных и субъективных факторов на юридическую ответственность.

Под юридическим составом правонарушений следует понимать комплекс взаимосвязанных компонентов (объективных и субъективных), необходимых для возложения юридической ответственности. В юридический состав правонарушений входят:

— субъект — достигшее определенного возраста деликтоспособное, вменяемое лицо или, в предусмотренных законом случаях, организация, совершившие данное деяние. Возраст уголовной ответственности, по общему правилу, наступаете 16 лет, а за особо тяжкие преступления — с 14 лет; гражданско-правовая ответственность предусмотрена с 15 лет; административная — с 16 лет;
— объект — общественные отношения, находящиеся под охраной права, которым причиняется ущерб;
— субъективная сторона — характеризующая психическое отношение лица (вину) к совершенному правонарушению.

Элементами субъективной стороны правонарушения являются:

а) вина — основной элемент. Рассматривают две формы вины: умысел (означает, что лицо, совершившее правонарушение, сознавало противоправный характер

своего деяния, предвидело и желало наступления его последствий и сознательно допускало их), который в свою очередь может быть прямым и косвенным; и неосторожность (субъект правонарушения либо предвидит наступление противоправных последствий своего деяния и вследствие легкомыслия надеялся их предотвратить, либо не предвидел их). В зависимости от такого отношения к последствиям правонарушения неосторожность разделяется на самонадеянность и небрежность;

б) **цель** — это представление субъекта о результате правонарушения;

в) **мотив** — внутреннее побуждение, которым руководствовался правонарушитель при совершении правонарушения;

— объективная сторона — это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение:

а) противоправное деяние (действие или бездействие);

б) вред, причиненный общественным отношениям;

в) причинная связь между противоправным деянием и наступившими последствиями.

Следует еще упомянуть о таком понятии, как вменяемость, которая представляет собой способность действовать осознанно. Иногда эта способность утрачена в силу психического заболевания или слабоумия. В таких случаях суд на основании судебно-психиатрической экспертизы лицо, совершившее общественно опасное деяние, признается невменяемым. Невменяемость исключает юридическую ответственность.

79. Понятие, признаки и основания юридическойответственности

Юридическая ответственность — это одна из форм, или разновидностей, обшесоциальной ответственности, которая применяется лишь к тем, кто совершил правонарушение,т. е. нарушил норму права, преступил закон.

Под юридической ответственностью принято понимать предусмотренную правовыми нормами обязанность субъекта права претерпевать неблагоприятные для него последствия правонарушения, или, иными словами, — **юридическая ответственность есть необходимость для лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.**

Участниками этого специфического правоотношения выступают: с одной стороны, государство в лице правоприменительных органов, с другой — субъект, совершивший правонарушение. Содержание юридической ответственности составляют права и обязанности сторон. Государство вправе применить к правонарушителю меры принудительного воздействия и обязано это сделать в рамках закона. Лицо, совершившее правонарушение, обязано подвергнуться принудительному воздействию и вправе понести ответственность в рамках, предусмотренных законом. Однако не каждая мера государственного принуждения представляет собой юридическую ответственность. Например, принудительные меры медицинского характера, применяемые в отношении невменяемых лиц, совершивших общественно опасные деяния, выступают в качестве мер социальной зашиты и, несмотря на принудительный характер, не являются разновидностью юридической ответственности.

Сущность юридической ответственности заключается в отрицательной правовой оценке поведения правонарушителя от имени государства.

Меры юридической ответственности могут быть:

— личного характера (лишение свободы);

— имущественного характера (штраф);

— организационного характера (увольнение).

Все эти меры предусмотрены законом, правовыми нормами. Они применяются, когда совершены действия, противоречащие закону, т. е. это ответственность за правонарушение. Меры юридической ответственности применяются органами государства, которым гражданин или орган обязаны (в силу закона) «дать ответ» за свои действия, за которые привлекают к ответственности перед государством.

Меры выражаются всегда в принудительном лишении правонарушителя каких-либо благ и представляют собой принудительно-карающую, наказывающую ответственность.

Юридическая ответственность всегда сочетается с моральной, так как государство выражает осуждение поведения правонарушителя.

Основания ответственности — это те обстоятельства, наличие которых делает ответственность возможной, а отсутствие их ее исключает. Юридическая ответственность возникает в силу предписаний норм права на основании решения правоприменительного органа.

Фактическим основанием юридической ответственности выступает совершенное правонарушение (согласно российскому законодательству), а юридическим основанием — норма права и соответствующий правовой акт, в котором установлены объем и форма принудительных мер к конкретному правонарушителю. Таким актом является приказ администрации, приговор или решение суда и т. п.

Решать вопрос о характере и степени юридической ответственности следует только при наличии в действиях лица или группы лиц всего состава правонарушения — объекта, субъекта, субъективной, объективной сторон правонарушения. Учет и анализ каждого из элементов позволяет избежать ошибки при определении самого правонарушения и меры ответственности за его совершение.

К основным признакам юридической ответственности относятся:

1) связь с государственным принуждением (к правонарушителю применяются санкции, установленные законом);
2) она применяется специально уполномоченными государственными органами (суд, прокуратура, полиция и т. д.);
3) влечет за собой не только общественное, но и государственно-правовое осуждение поведения лица, нарушившего закон;
4) выражается в отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
5) возлагается в процессуальной форме;
6) наступает только за совершенное правонарушение (государство при этом является управомоченной стороной, а правонарушитель — обязанной);
7) связана с возложением новой дополнительной обязанности.

В отдельных случаях закон предусматривает основания не только ответственности, но и освобождения от нее и от наказания. Например, лицо, совершившее деяние, содержащее признаки преступления, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет признано, что к моменту расследования или рассмотрения дела в суде вследствие изменения обстановки совершенное деяние потеряло характер общественно опасного (ст. 77 УК РФ).

80. Цель и функции юридическойответственности

Цели юридической ответственности позволяют глубже познать ее сущность. Свести юридическую ответственность только к тому, чтобы наказать правонарушителя, было бы неверно.

В качестве основной цели юридической ответственности выступают обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Кроме этого, в современных условиях ее цели значительно шире и гуманнее, и к перечисленным целям следует добавить еще несколько основных:

— первая (основная), цель — **охранительная** — защитить права и свободы граждан и организаций; предохранить важнейшие ценности нашего государства — общественный и государственный строй;

— вторая цель — **воспитательная** — изменить взгляды, сознание правонарушителя так, чтобы он в дальнейшем не допускал подобных проступков (например: административное взыскание является мерой ответственности и применяется в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение, а также предупреждения совершения новых правонарушений(ст. 23 КоАП РФ);

— третья цель — **предупредительная** — повлиять на людей, которые могли бы в силу недостаточной сознательности или других причин пойти на правонарушение, таким образом, чтобы они воздержались от этого.

Цели конкретизируются в функциях юридической ответственности, причем их содержание различно в зависимости от ее вида.

Можно выделить следующие функции:

1) **штрафную (или карательную)** — реакция государства, выражающаяся в наказании виновного лица, причинении ему личных, имущественных либо организационных мер государственного принуждения;

2) **правовосстановительную,** которая позволяет компенсировать потери потерпевшей стороны, возместить убытки, восстановить права потерпевшего;

3) **воспитательную,** которая призвана формировать у субъектов сознание к правомерному поведению.

Цели и функции иногда не различают и говорят, что функции юридической ответственности содействуют достижению ее целей.

81. Принципы юридической ответственности

Мы уже знаем, что юридическая ответственность есть необходимость для лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Принципы наиболее полно характеризуют юридическую ответственность, позволяют увидеть и понять природу данного правового средства.

Выделяют следующие основные принципы юридической ответственности:

1) **справедливость** — наказание должно быть соразмерно, не должно быть допущено уголовных санкций за проступки, нельзя допустить обратную силу закона, закрепляющего или усиливающего ответственность; на виновного за одно нарушение возлагается лишь одно наказание и т. п.;
2) **законность** — юридическая ответственность возлагается на виновное лицо строго по закону и за деяние, предусмотренное законом;
3) **гуманизм** — запрет применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;
4) **обоснованность,** заключающаяся в объективном и всестороннем рассмотрении обстоятельств дела, в установлении факта совершения правонарушения, влекущего юридическую ответственность, а также в принятии правоприменительного акта, закрепляющего порядок, вид и меру возможного наказания;
5) **неотвратимость,** означающая неизбежность наступления юридической ответственности, качественное и полное раскрытие правонарушений, обязательную и эффективную карательную реакцию государства в отношении виновных лиц;
6) целесообразность, предполагающая соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности.

82. Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность выступает разновидностью государственного принуждения.

В науке классификация видов юридической ответственности производится по различным основаниям: по органам, реализующим ответственность, по характеру санкций, по функциям и т. д. Наиболее распространено деление видов ответственности по отраслевому признаку. По этому основанию различают:

— уголовную,
— административную,
— гражданско-правовую,
— дисциплинарную,
— материальную ответственность.

Каждый из этих видов имеет свое специфическое основание (вид правонарушения), особый порядок реализации, специфические меры принуждения.

Рассмотрим более подробно каждый из видов существующей юридической ответственности.

Уголовная ответственность — это карательный вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и устанавливается только законом. Уголовной ответственности подлежит тот, кто совершил конкретное преступление или был его соучастником. Единственным полномочным органом привлечения к уголовной ответственности является только суд, который своим приговором определяет меру наказания. Прекращается уголовная ответственность по отбытии осужденным меры наказания, или в случае амнистии, или помилования.

В Российской Федерации исчерпывающий перечень преступлений зафиксирован в Уголовном кодексе РФ. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом РФ.

Меры уголовного наказания — наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного: лишение свободы, исправительные работы, конфискация имущества и т. д. В виде исключительной

меры наказания допускается применение смертной казни — расстрела.

Административная ответственность наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях, а также другим законодательством.

Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Федерации.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются компетентными органами, которые закреплены в гл.16 КоАП (административные комиссии, комиссии по делам несовершеннолетних, суды и т. п.).

Меры административного принуждения — предупреждения, штраф, административный арест и т. п.

Гражданско-правовая ответственность предусмотрена за гражданские правонарушения и состоит в применении мер имущественного характера. Ее сущность заключается в принуждении лица нести отрицательные имущественные последствия.

Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-правовой ответственности (ст. 1064 ГК РФ). Возмещение убытков иногда дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки.

Дисциплинарная ответственность наступает за совершение дисциплинарных проступков, т. е. за нарушение трудовой, служебной, воинской дисциплины, которое может выражаться в несоблюдении требований, предъявляемых к работникам.

Для применения этого вида ответственности необходимо затребовать объяснение от нарушителя трудовой дисциплины. Возлагается ответственность администрацией предприятия, учреждения или лицом, осуществляющим распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником.

Меры дисциплинарной ответственности — выговор, строгий выговор, увольнение и т. п.

Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими трудовых обязанностей.

Размер возмещаемого ущерба определяется в процентах к заработной плате (1/3, 2/3 месячного заработка).

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают ответственность, возлагаемую органами государственной власти, местного самоуправления, судами и т. п.

83. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность

Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность, в зависимости от признаков, устраняющихделиктностьдеяния, можно классифицировать следующим образом:

1) невменяемость, когда лицо не может отдавать отчета в своихдействиях;
2) обстоятельства, исключающие общественную опасность деяния. Такими обстоятельствами является необходимая оборона (имеет место при защите личности и прав обороняющихся, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не было превышения пределов необходимой обороны);
3) обстоятельства, исключающие противоправность содеянного. Эту группу образуют такие обстоятельства, как профессиональный или хозяйственный риск, исполнение приказа или иной обязанности;
4) обоснованный риск (допустим в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели);
5) малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;
6) физическое и психическое принуждение (допустимо в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими деяниями);
7) казус (случай) и т. п.

84. Понятие, признаки и виды правовых средств

Право можно рассматривать как средство (инструмент) для разрешения практически значимых задач общества, для удовлетворения интересов людей. Такой подход в юридической науке называют инструментальным, в рамках которого исследуются правовые средства.

Будучи явлением культуры, право выступает в качестве цели общества, как инструмент управления средством регулирования общественных отношений.

Под правовыми средствами понимают те юридические инструменты, с помощью которых право служит как регулятор общественных отношений.

В качестве правовых средств выступают нормы права, правоприменительные акты, договоры, юридические факты, субъективные права, юридические обязанности, запреты, льготы, поощрения, наказания и т. д.

Общим свойством данных средств является их принудительный характер.

Признаки правовых средств:

1) выражают юридические способы обеспечения интересов субъектов права;
2) в определенном сочетании друг с другом выступают основными работающими частями действия права, правового регулирования, правовых режимов;
3) имеют юридическую силу и поддерживаются государством.

Виды правовых средств:

— в зависимости от отраслевой принадлежности они могут быть конституционными, административными, гражданскими и т. д.;
— в зависимости от характера — материальными и процессуальными;
— в зависимости от направленности (чьим интересам отдается предпочтение) — стимулирующие (в качестве правовых стимулов выступают объективные права, льготы,

поощрения, т. е. нормы, которые содержат информацию о режиме благоприятствования), и ограничивающие (это средства сдерживания противоправного поведения). Правовыми ограничениями служат обязанности, запреты, наказания и т. п.

Обязанность — это ограничение, которое выступает как вид и мера обязательного поведения.

Запрет — это правовое ограничение, заключающееся в обязанности воздерживаться от противоправных действий.

Наказание — это мера принудительного ограничения, содержанием которой является ограничение прав и свобод осужденного лица, вплоть до права на жизнь. Наказание применяется к виновному лицу от имени государства по приговору суда.

85. Механизм правового регулирования: понятие и основные элементы

Правовое регулирование — это целенаправленное воздействие на поведение людей и общественные отношения с помощью правовых (юридических) средств.

Механизмом правового регулирования называют систему юридических средств, при помощи которых оно осуществляется.

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения.

Правовое воздействие охватывает все формы и направления влияния права на общественную жизнь, в том числе правовое регулирование, идеологическое и воспитательное воздействие.

Центральное место в системе правового воздействия занимает правовое регулирование, которое осуществляется при помощи особой системы правовых средств, которые в совокупности и образуют механизм правового регулирования.

К составным частям механизма такого регулирования относятся: юридические нормы, нормативные акты, акты официального толкования, правоотношения, юридические факты, акты реализации права, правосознание, режим законности. Каждый из этих элементов выполняет свои определенные регулятивные функции, воздействует на поведение людей и общественные отношения своими способами.

Нормы права, например, выступают как предписание, как образец поведения в правовых отношениях, служат базой правового регулирования, в них указано, что запрещено и что разрешено, каковы последствия соблюдения или нарушения предписаний, зафиксированных в них. Нормы права — это основа механизма правового регулирования, остальные элементы его носят поднормативный характер.

Нормативно-правовой акт — документ, содержащий нормы права, оказывающий воздействие на поведение людей путем установления правового режима регламентации чего-либо.

Акты официального толкования — документы, издаваемые специально уполномоченными на то органами и разъясняю-

щие смысл правовых норм. Например, пленумом Верховного Суда **РФ.**

Юридические факты — это ситуации, предусмотренные реальной жизнью, влекущие за собой юридические последствия: возникновение, изменение или прекращение правовых отношений.

Правоотношения — это элемент механизма правового регулирования, посредством которого осуществляется связь между субъектами права посредством субъективных прав и юридических обязанностей.

Акты реализации права — это действия субъектов права по воплощению в жизнь предписаний норм права. В таких действиях реально осуществляются выраженные в правах и обязанностях меры возможного или должного поведения.

Акты применения права — это индивидуализированные, властные предписания, направленные на регламентацию общественных отношений. Например, решение суда по конкретному юридическому делу.

Своеобразными элементами механизма правового регулирования являются **правосознание** и **режим законности,** от уровня правосознания и режима законности зависит работа всех элементов механизма правового регулирования.

Элементы механизма правового регулирования воздействуют на общественные отношения не только юридически, но и (например, нормы права, акты законодательства, решения судов) оказывают на поведение людей информационное, идеологическое и психологическое воздействие. Под их влиянием формируются мотивы поведения людей.

Такое подробное знание всех элементов механизма правового регулирования позволяет грамотно осуществлять правореализационную юридическую деятельность.

86. Правовые режимы: понятие, признаки, виды

Под правовым режимом понимают особый порядок правового регулирования определенной сферы общественных отношений, с помощью различных юридических средств и способов. Своеобразие правовых режимов наблюдается как внутри каждой отрасли, так и в правовой системе в целом.

Правовой режим может включать в себя все способы, методы, типы, но в различном их сочетании, при доминирующей роли одних и вспомогательной — других.

Еще русский ученый-правовед Е.Н. Трубецкой писал, что при создании и развитии права необходимо учитывать два основных фактора: с одной стороны, исторический опыт правовой жизни общества, с другой — идеи разумного воздействия на социальные процессы, и тогда будут подобраны наиболее эффективные методы, способы, типы, режимы правового регулирования.

Правовые режимы характеризуются следующими признаками:

1) они устанавливаются в законодательстве и обеспечиваются государством;
2) специфически регламентируют конкретные области общественных отношений, выделяя во временных и пространственных границах те или иные субъекты и объекты права;
3) представляют собой особый порядок правового регулирования, состоящий из юридических средств и характеризующийся определенным сочетанием;
4) создают конкретные — благоприятные или — неблагоприятные — условия для удовлетворения интересов отдельных субъектов права.

Правовые режимы позволяют более четко улавливать различия неоднородных социальных связей, точнее реагировать и учитывать особенности разных субъектов и объектов, временные и пространственные факторы, входящие в сферу действия права.

Классифицируют правовые режимы по многим основаниям. В зависимости от:

1) своей юридической природы — они могут быть материальными и процессуальными;
2) от предмета правового регулирования (общественных отношений, которые могут поддаваться нормативно-организационному воздействию) — выделяют конституционный, административный, земельный режимы и т. п.;
3) от содержания — валютный, таможенный, пошлинный и т. д.;
4) от субъектов, в отношении которых он устанавливается, — режим беженцев, лиц без гражданства и т. п.;
5) от функций права — режим особого регулирования и особой охраны;
6) от формы выражения — законный и договорный;
7) в зависимости от уровня нормативных актов, в которых они установлены, — общефедеральные, региональные, муниципальные, локальные;
8) от сферы использования — внутригосударственные и межгосударственные (режимы территориальных вод, экономических санкций).

87. Понятие и принципы законности

Формирование гражданского общества требует качественно нового уровня законности. Законность — фундаментальная категория всей юридической науки и практики. Даже самый совершенный закон жив только тогда, когда он выполняется, воздействует на общественные отношения, на сознание и поведение людей, т. е. действенность права характеризуется понятием «законность».

Можно сказать, что законность — это соблюдение всеми **субъектами права** законов и подзаконных актов.

Законность выражает общий принцип отношения общества к праву в целом.

Сущность законности заключается в неуклонном и точном, строгом соблюдении, исполнении и применении законов и подзаконных актов, действующих на территории государства, всеми субъектами права: гражданами, должностными лицами, государственными и общественными организациями.

Под принципами законности понимают принципиальные положения правовой жизни общества, которые выражают содержание законности. К принципам законности относятся: единство законности, верховенство, связь законности с культурой, целесообразностью, всеобщность законности, гарантированность прав свобод личности.

Рассмотрим несколько подробнее эти основные принципы законности.

1. **Единство** законности — понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на территории всей страны.
2. Всеобщность законности означает равенство всех перед законом, независимо от социального положения, благосостояния, национальности и других признаков. Последовательное проведение в жизнь этого принципа обеспечивает и гарантирует права и свободы личности, а также равную ответственность всех перед законом.
3. Связь законности с общей культурой населения — от культурного уровня общества зависит состояние законности.

Законность должна опираться на правовые (культурные) законы и правовую культуру. Цивилизованные законы создают нормативную базу законности, а правовая культура выступает в качестве условия создания правовых законов и качественной их реализации.

4. **Связь законности с целесообразностью** — недопустимость отступлений от предписаний закона по соображениям мнимой целесообразности.
5. **Гарантированность прав и свобод личности** выражается в конституционной обязанности государства защитить права и свободы человека и гражданина.
6. **Верховенство Конституции и закона** означает, **что** законы обладают высшей юридической силой и выступают основным регулятором общественных отношений. **Все** другие нормативно-правовые акты являются подзаконными и принимаются на основе и во исполнение законов.
7. **Неотвратимость наказания за нарушение закона** — заключается в том, что любое правонарушение должно быть раскрыто, а виновные в его совершении — понести адекватное содеянному наказание.

Гарантиями законности являются средства и условия, которые создают прочную основу точной и неуклонной реализации законов всеми субъектами права.

В систему гарантий законности входят социально-экономические, политические, идеологические, юридические и общественные гарантии.

88. Понятие правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии

Правопорядок — это основанная на праве и законности организация общественной жизни, отражающая качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.

По сути правопорядок представляет собой реализованную законность, можно сказать, — это результат законности.

Особенности правопорядка состоят в следующем:

а) он строго запланирован в нормах права;
б) обеспечивается государством;
в) возникает в результате реализации норм права;
г) делает человека более свободным, организует общественные отношения, облегчает жизнь.

Различают понятия «правопорядок» и «общественный порядок».

Общественный порядок представляет собой систему упорядоченных стабильных общественных отношений, сложившихся под воздействием социальных норм, норм права, морали и обычаев.

Соотношение законности, правопорядка и демократии заключается в следующем:

1) подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка иначе она превращается в хаос и злоупотребления;
2) законность и правопорядок не будут приносить людям пользу без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно регулировать нормативную базу законности и правопорядка.

Следует также отметить, что укрепление правопорядка в обществе невозможно без обеспечения законности в деятельности самого государственного аппарата, без ликвидации коррупции.

Важнейшим условием укрепления законности и правопорядка служит всестороннее развитие демократических начал во всех сферах общественной жизни.

89. Понятие и виды дисциплины. Ее соотношение с законностью, правопорядком и общественным порядком

Понятие дисциплины связано с деятельностью и поведением отдельных личностей и их сообществ, в чьей деятельности отражаются требования общества к личности и требование личности и объединений личностей к обществу. **Дисциплина — это группа требований, предъявляемых к поведению людей и отвечающих сложившимся в обществе социальным нормам.**

Можно выделить следующие виды дисциплины:

1) государственная (связана с выполнением требований, предъявляемых к государственным служащим);
2) воинская (соблюдение военнослужащим правил, установленных законами, уставами, приказами);
3) трудовая (возникающая в процессе производства материальных благ и охватываемая ТК РФ);
4) финансовая (соблюдение субъектами бюджетных, налоговых и иных финансовых предписаний);
5) технологическая (соблюдение субъектами в процессе производства предписаний соответствующих технологий).

Прежде чем исследовать вопрос о соотношении дисциплины с законностью, правопорядком и общественным порядком, определим, что означают эти понятия.

Законность — это политико-правовой режим деятельности государства, гражданского общества и личности, в котором органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица и граждане единообразно понимают и применяют действующие в обществе законы и другие правовые акты, а также неукоснительно исполняют их без всяких исключений.

Правопорядок — это правовое явление правомерного поведения; т. е. совокупный итоговый результат действия механизма правового регулирования, состоящего из двух компонентов — механизма правотворчества и механизма реализации норм права, основанных на Конституции и законах.

Правопорядок — составная часть общественного порядка. Общественный порядок представляет собой упорядоченное и организованное состояние всей системы общественных отношений, основанное не только на нормах права, но и на реализации норм морали, обычаев и традиций.

Таким образом, мы можем констатировать, что законность — это часть правопорядка, а правопорядок — часть дисциплины, которая является составной частью общественного порядка.

Результат действия законности — правопорядок. Результат деятельности дисциплины — общественный порядок.

ГЛАВА 11. ГОСУДАРСТВО, ЛИЧНОСТЬ, ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПРАВО

90. Понятие социального государства и его развитие в России

Согласно Конституции РФ (ст. 7) Российская Федерация считается социальным государством. **Под социальным принято понимать государство, главной задачей которого является достижение такого общественного прогресса, который основывается на закрепленных правом принципах социального равенства, всеобщей солидарности и взаимной ответственности.** Социальное государство призвано помогать слабым, стремиться влиять на распределение экономических благ в целях обеспечения каждому гражданину существования достойного человека.

Социальное государство стремится обеспечить каждому гражданину достойный человека прожиточный минимум. При этом оно исходит из того, что каждый взрослый человек должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи. Вмешательство государства следует лишь тогда, когда такая возможность по разным причинам не может быть реализована. Возможность человека зарабатывать предполагает прежде всего наличие работы. Социальное государство предусматривает в этой связи существование права на труд. В Конституции же РФ содержится лишь право (ст. 37) «свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию». Такое положение обеспечивает свободу труда, но ставит под сомнение возможность каждому человеку заботиться о получении трудового дохода. Правда, в Конституции есть право на защиту от безработицы (ст. 37).

Личная ответственность каждого за его собственное благополучие неразрывно связана с семьей. Семья — важнейший компонент общества, связывающий его с государством. Социальный потенциал семьи — это ее возможный вклад в жизнедеятельность и развитие общества, ее роль в решении стоящих перед ним задач.

Семья находится под защитой общества и государства как в правовом, так и в социальном плане. Поэтому социальное государство в тех случаях, когда возможность зарабатывать для удовлетворения определенных потребностей превышает силы работающих в семье, несет особую ответственность за доступность для таких семей жизненно важных благ.

Одной из важнейших целей социального государства является обеспечение социального равенства. Правовое государство обеспечивает равенство всех перед законом. Социальное государство стремится к уничтожению социального неравенства. Одной из разновидностей социального неравенства является неравенство, связанное с положением, приводящим к утрате средств к существованию из-за болезни, старости и т. д., а также к особого рода расходам (похороны, утрата имущества в результате пожара и других стихийных бедствий). Средством социального государства, противостоящим этим превратностям судьбы, становится социальное обеспечение.

Демократическое социальное государство стремится к равенству граждан на основе роста благосостояния.

Социальная политика представляет собой часть общей политики государства, регулирующую отношения между социальными группами, между обществом в целом и его членами, связанные с изменениями в социальной структуре общества, ростом благосостояния граждан. Демократическое преобразование российского общества заключается в переустройстве условий и образа жизни людей и в коренном изменении его социальной структуры, в ходе которого должно быть преодолено резкое имущественное расслоение общества. Этим и определяется содержание социальной политики Российской Федерации на всех этапах данного преобразования.

Главная задача социальной политики Российской Федерации — достижение благосостояния человека и общества, обеспечение равных и справедливых возможностей для развития личности.

Основная задача социального развития российского общества определяет главные направления социальной политики Российской Федерации, реализация которых на практике обеспечит создание основных элементов социальной государственности в Российской Федерации. В их число входят: охрана труда и здоровья людей; установление гарантированного минимального размера оплаты труда; обеспечение государственной поддержки семьи, инвалидов и пожилых людей; развитие системы социальных пособий и иных гарантий социальной защиты.

1. Охрана труда и здоровья людей,

В демократическом обществе труд не может носить принудительный характер. Гражданин сам распоряжается своими способностями к труду самостоятельно или на основе договора. Деятельность граждан, связанную с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащую законодательству Российской Федерации и приносящую им заработок, принято называть занятостью.

Российская Федерация стремится к созданию условий для полной занятости населения. В этих целях государственная политика Российской Федерации направлена на обеспечение равных возможностей всем гражданам, независимо от национальности, пола, возраста, социального положения; поддержку трудовой и предпринимательской инициативы граждан; обеспечение социальной защиты в области занятости; сочетание самостоятельности республик в составе Российской Федерации, краев, областей; обеспечение занятости, включая социальное обеспечение.

Государство осуществляет программы подготовки, профессионального обучения и переквалификации работников, зарегистрированных в службе занятости населения в качестве ищущих работу.

Оно гарантирует выплату пособий по безработице и по переквалификации; обеспечивает предоставление компенсации работникам, высвобождаемым с предприятий, выплату стипендии в период профессиональной подготовки, переподготовки или повышения квалификации и т. д.

Государство уделяет внимание созданию здоровых и безопасных условий труда, обеспечивает введение для лиц, занятых в отраслях с тяжелыми, опасными или вредными условиями труда, дополнительных льгот.

Наряду с охраной труда важной составной частью социальной политики считается охрана здоровья граждан. В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, развитию физической культуры и спорта.

2. Установление гарантированного минимального размера оплаты труда.

Ответственность государства за предоставление гражданину прожиточного минимума наступает лишь в том случае, когда потребности работающего человека не могут быть удовлетворены надлежащим образом. Одним из средств удовлетворения этих потребностей является установление гарантированного минимального размера оплаты труда. Этот размер зависит от экономических возможностей общества и не всегда соответствует той цели, для достижения которой он установлен.

3. Обеспечение государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан.

Брак в Российской Федерации основывается на добровольном согласии и равноправии супругов. Однако свобода брака требует ответственного отношения к нему и его последствиям. Семья отражает состояние психического здоровья живущих поколений, уровень их способностей к интеграции в общественную жизнедеятельность. Все это определяет особую заботу государства о содержании и воспитании детей. На родителях лежит обязанность содержать и воспитывать своих детей до совершеннолетия. При этом труд по воспитанию детей приравнивается ко вся кому другому труду, является основой для достойного социального обеспечения. Поскольку семья основывается на взаимных обязанностях ее членов, трудоспособные дети должны заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

В условиях равенства всех граждан в Российской Федерации дети пользуются равной правовой и социальной защитой вне зависимости от происхождения и гражданского состояния родителей.

Заботу о детях-сиротах и детях, лишенных родительского попечения, берут на себя государство и общество. Государство и общество обеспечивают содержание, воспитание и образование детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения.

Государство проявляет заботу также об инвалидах и пожилых гражданах. Оно развивает систему специальных предприятий для работы инвалидов, обеспечивает инвалидов специальными средствами передвижения, протезами. Государство развивает систему социальных льгот, установленных для участников Великой Отечественной войны и лиц к ним приравненных, расширяет сеть домов-интернатов для престарелых и инвалидов, повышает уровень их социально-бытового обслуживания.

4. Развитие системы социальных льгот.

Социальные службы — учреждения, предоставляющие гражданам социальные услуги. В широком смысле такие услуги охватывают всю социальную сферу общественной жизни, в которую входят вопросы оплаты и условий труда, занятости, обеспечение потребности в товарах и услугах, жилищных условий, охраны здоровья населения, образования, культуры и т. д. В узком смысле слова такими службами являются специальные службы социального обеспечения и социальной защиты.

Российское государство заботится о развитии всех этих служб. Малоимущим гражданам, нуждающимся в жилье, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов всоответствии с установленными нормами. Развивается сеть государственных и муниципальных учреждений здравоохранения. Российская Федерация гарантирует общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального'образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях.

Российская Федерация имеет широкую сеть учреждений социального обеспечения и социальной защиты, обеспечивающих проведение социальной политики государства в сфере поддержки инвалидов и пожилых граждан, пенсионного обеспечения и т. д.

5. Установление государственных пенсий, пособий и иных гарантий социальной защиты.

Развитие государственной системы социального обеспечения определяется ростом расходов государства на пенсионное обеспечение, обусловленным увеличением численности и доли людей, имеющих право на получение пенсий и пособий, а также инфляционными явлениями: уменьшение зависимости размеров пенсии от уровня оплаты труда работников; распространение пенсионного обеспечения на новые категории населения и повышение размеров пенсий; уменьшение дифференциации размеров пенсий в зависимости от времени ухода на отдых, а также в зависимости от разных форм собственности.

Задачи первых лет проводимой в стране экономической реформы состоят в том, чтобы создать механизмы рыночного хозяйства и, опираясь на них, найти новые формы социальной защиты граждан в изменившихся условиях. Однако эти задачи решаются медленно и во многих отношениях неудовлетворительно. В результате не снижается острота проблемы бедности, которая все больше перерастает в проблему нищеты. В стране наблюдается последовательное усиление расслоения населения по доходам и материальному обеспечению.

Из-за слабой социальной ориентированности экономических реформ сложилась ситуация, когда цены товаров близки к мировым, а цена труда намного ниже мирового уровня. В этих условиях возможность говорить о социальном государстве появится реально только тогда, когда Российская Федерация добьется фактического продвижения по всем этим направлениям, когда будут реализованы конституционные нормы, определяющие социально-экономические права человека в России.

91. Правовой статус личности: понятие, структура, виды и принципы

Правовой статус личности, являясь составной частью системы права, выступает в качестве относительно самостоятельного регулятора общественных отношений.

Правовой статус личности находится во взаимодействии с фактическим положением людей, в их взаимоотношениях с государством и обществом. Таким образом, правовой статус личности есть признанная Конституцией и законодательством совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои социальные роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса личности.

Рассмотрим, что образует структуру правового статуса, т. е. из каких элементов он строится:

— права и обязанности;
— законные интересы;
— правосубъектность;
— гражданство;
— юридическая ответственность;
— правовые принципы и т. п.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Его виды отражают соотношение таких философских категорий, как «общее», «особенное» и «отдельное».

Общий — это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции.

Специальный статус фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов и т. д.), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций.

Индивидуальный статус отражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, трудовой стаж и т. п.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

Понятие «правовой статус», во-первых, имеет собирательный характер, ибо вбирает в себя правовые статусы граждан, иностранцев, лиц с двойным гражданством, лиц без гражданства, беженцев, вынужденных переселенцев; во-вторых, отражает индивидуальные особенности личности и ее реальное положение в системе разнообразных общественных отношений; в-третьих, позволяет увидеть права и обязанности личности в определенной целостности, в системном и взаимообеспечиваемом виде; в-четвертых, дает возможность проводить сравнение статусов и открывает пути дальнейшего их совершенствования.

В Конституции РФ 1993 г. получили выражение и закрепление следующие принципы правового статуса личности.

1. Закреплена сфера и характер прав и свобод, установленных общепризнанными принципами и нормами международного права.

Согласно этому принципу Российская Федерация признает и характеризует права и свободы, свойственные цивилизованному обществу. Эти права и свободы нашли отражение во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах, Международном пакте о гражданских и политических правах, вступивших в силу в 1976 г.

2. Принцип неотчуждаемости основных прав и свобод человека и принадлежности их ему от рождения. Он предполагает, что все люди признаются свободными и обладающими правами и свободами от рождения. Государство не вправе издавать законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. Оно не может лишить гражданина Российской Федерации своего гражданства. Граждане в свою очередь свободны действовать в пределах неотчуждаемых прав и свобод, для чего не требуется никаких дозволений.

3. Равенство прав и свобод человека и гражданина. Этот принцип сводится к следующему.

Во-первых, осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Во-вторых, смысл этого равенства выявляется по отношению к закону и суду. Государство призвано гарантировать равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола,

расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения и т. д.

В-третьих, равенство прав и свобод человека и гражданина обретает реальное существование благодаря и тому, что оно объявляется Конституцией РФ непосредственно действующим.

4. Принцип единства прав и обязанностей граждан. Он прежде всего основывается на том, что нет прав без обязанностей, как нет и обязанностей без прав.

92. Соотношение и взаимосвязь государства и права

Государство есть особая форма организации политической власти, необходимая для выполнения как сугубо классовых задач, так и общих дел, вытекающих из природы любого общества, обладающая для этого суверенитетом, осуществляющая управление обществом на основе права, с помощью специального аппарата и монополии на применение насилия для достижения поставленных задач.

Уже в данной формулировке четко прослеживается взаимосвязь государства и права. Для более полного уяснения сформулируем, что такое право.

Право представляет собой систему общеобязательных правил поведения, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование отношений, возникающих в обществе.

Государство и право развиваются в единстве, но между ними существуют определенные различия.

В чем проявляется их единство?

1. Государство и право развиваются совместно.
2. Имеют одинаковые проявления по своей сущности.
3. Проявляются как инструменты власти.
4. Выступают оба как средства управления.
5. Призваны обеспечивать как личные, так и общественные интересы.
6. Основываются на общем экономическом базисе.
7. Определяются одними и теми же социальными и духовными факторами, действующими в данном обществе.

Теперь обратимся к различиям.

1. Государство —- это особая организация политической власти, а право — это социальный регулятор.
2. Государство выражает силу, а право — волю.
3. Элементами государства являются его структурные органы, а элементами права — его нормы.

Таким образом, государство и право различаются как по форме, так и по функциям.

Взаимодействие государства и права проявляется в том, что, с одной стороны, государство формирует и изменяет право, отменяет, реализует и охраняет его, а с другой стороны, право воздействует на государство, устанавливает компетенцию и права его органов, упорядочивает его деятельность.

Баланс между государством и правом наиболее выдержан в демократических государствах.

93. Государство и личность: взаимнаяответственность

Взаимная ответственность государства и личности — важнейший самостоятельный принцип правового государства.

Устанавливая в законодательной форме пределы свободы общества и личности, само государство также не свободно от ограничения предела собственных решений и действий.

Государство в условиях действия этого принципа не вправе в своей деятельности выходить за устанавливаемые им границы взаимоотношений с человеком и обществом.

Если защита человека, его прав и свобод от посягательств со стороны государства является задачей демократически конституированного общества, то защита человека, его прав и свобод от общества с его разнообразными, пользующимися политическим влиянием группами, которое также способно посягать на человека, его права и свободы, - обязанность государства.

Интересы защиты человека, его прав и свобод требуют от государства активных действий и предоставления ему соответствующих прав на случай возможных нарушений прав и свобод человека в повседневной жизни.

Человек, его права и свободы должны защищаться государством с помощью разнообразных норм материального и процессуального права. Необходимо усиление гарантий эффективности судебной защиты. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека требуют существенных усилий государства также в материальной и духовной сферах. Речь идет об обеспечении гражданам прожиточного минимума, о развитии социального обеспечения, школьного образования и здравоохранения.

Признание человека, его прав и свобод высшей ценностью касается любого человека. Однако для реализации этого принципа важное значение имеют социальные функции каждого, его ответственность перед другими людьми, обществом в целом и государством. Только в этом случае принцип признания человека высшей ценностью может быть распространен в равной мере на всех членов общества. В демократическом обществе становление личности происходит в условиях свободы, заключенной в

определенные рамки. К ним относится, в частности, правовая надстройка общества. Через нее принцип признания человека высшей ценностью формирует у индивида определенные нормативные представления о сущности личности, несущие на себе отпечаток той правовой культуры общества, в условиях которой они возникли.

Все это обеспечивается системой гарантий, которые исключают произвол государства над личностью.

Что к ним относится?

1. Ответственность президента перед народом и методы воздействия на него в случае нарушения (импичмент).
2. Ответственность правительства перед президентом и парламентом.
3. Уголовная, дисциплинарная и другие виды ответственности должностных лиц за нарушения прав и свобод личности.
4. Отчет народных избранников перед избирателями.
5. Свобода печати и т. п.

Личность также отвечает за свои действия перед государством. Меры принуждения носят правовой характер и должны соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

Отношения личности и государства строятся на основе взаимной ответственности за действия в отношении друг друга.

94. Соотношение общества и государства

Общество — это исторически сложившаяся, постоянно развивающаяся система отношений между людьми, продукт взаимодействия людей в процессе их совместной жизнедеятельности.

Государство — это особым образом организованный разряд людей, систематически осуществляющий управление обществом, особый вид управления этим обществом, который обеспечивает территориальное, юридическое, политическое и духовное единство населения.

Государство выступает как официальный уполномоченный представитель всего общества.

Таким образом, государство — это только часть общества, его политический элемент. В обществе оно играет ведущую роль, так как занимает центральное положение.

По характеру государства мы судим об обществе: развитое, отсталое, демократическое, свободное и т. д.

Государство по отношению к обществу выступает как средство управления, ведения общих дел, обеспечивает порядок и безопасность. По отношению к противникам общества — как внешним, так и внутренним — как орудие подавления и насилия.

Общество возникло раньше государства и поэтому имеет более развитую историю своего развития. Государство, порожденное обществом, в ходе своего развития приобретает самостоятельность, впрочем, достаточно условную. Степень этой самостоятельности постоянно изменяется и зависит от условий их взаимодействия, так как в различных обществах степень независимости государства от общества различна.

95. Гражданское общество: понятие, структура, признаки

Впервые письменное упоминание о гражданском обществе можно найти в трудах Аристотеля. Он писан, что прежде чем определить, что есть государство, необходимо выяснить понятие «гражданин», ибо государство есть не что иное, как совокупность граждан, гражданское общество.

Большое внимание уделялось разработке проблем гражданского общества в трудах Г. Греция, Т. Гоббса, Дж. Локка, Ж.-Ж. Руссо, Ш.-Л. Монтескье и др.

Огромную роль в исследовании гражданского общества сыграли Г.В.Ф. Гегель и К. Маркс. Исследованию гражданского общества посвящено большое число научных изданий. Его исследованием занимались и продолжают заниматься сотни ученых.

Несмотря на это, его структура, признаки и институты по настоящее время находятся в стадии развития и изучения.

К каким же результатам и выводам пришли ученые на нынешнем этапе?

Гражданское общество можно определить как совокупность семейных, нравственных, национальных, религиозных, социальных, экономических отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы личностей и их групп.

Иначе можно сказать, что гражданское общество представляет собой необходимый и рациональный способ сосуществования людей, основанный на разуме, свободе, праве и демократии.

Структура гражданского общества охватывает:

1) семью;
2) сферу воспитания и негосударственного образования;
3) собственность и предпринимательство;
4) общественные объединения и организации;
5) политические партии и движения;
6) негосударственные средства массовой информации;
7) церковь.

Этот список не исчерпывающий, его можно продолжить.

Отметим ряд существенных признаков, которые присущи гражданскому обществу.

Во-первых, это общество социального рыночного хозяйства, в котором обеспечены свобода экономической деятельности, предпринимательства, труда, разнообразие и равноправие всех форм собственности и равная их защита, общественная польза и добросовестная конкуренция.

Во-вторых, это общество, которое обеспечивает социальную защищенность граждан, достойную жизнь и развитие человека.

В-третьих, это общество подлинной свободы и демократии, в котором признается приоритет прав человека.

В-четвертых, это общество, построенное на основе принципов самоуправления и саморегулирования, свободной инициативы граждан и их коллективов.

В-пятых, «открытость» гражданского общества.

Рассмотрев ранее структуру гражданского общества, мы можем сделать вывод, что важнейшими структурными элементами гражданского общества являются:

— добровольно сформировавшиеся первичные самоуправляющиеся общности людей (семья, различные ассоциации, хозяйственные корпорации и другие общественные объединения);
— совокупность негосударственных (т. е. неполитических) общественных отношений;
— производственная и частная жизнь людей, их обычаи, нравы и традиции;
— сфера самоуправления свободных индивидов и их организаций, защищенная от вмешательства государственной власти.

Эти элементы рассматриваются либо как общественно-политические категории, либо как самостоятельные конституционные (государственно-правовые) институты, закрепляющие существенные черты и признаки гражданского общества. Среди них можно выделить следующие институты:

а) основы экономических отношений;
б) основы социальных отношений;
в) основы духовно-культурных отношений;
г) основы политических отношений.

Подытоживая сказанное, отметим, что степень зрелости гражданского общества и всех его институтов является тем критерием, который характеризует стабильность и прочность конституционного строя. Поэтому закрепление в конституционных нормах основ гражданского общества позволяет юридически обеспечить независимость общества от государства, предусмотреть гарантии от незаконного вмешательства последнего в дела общества, установить границы и пределы государственного воздействия на общественные отношения.

96. Правовое государство: понятие и принципы

В соответствии с Конституцией (ст. 1) Российская Федерация является правовым государством.

Сущность идеи правового государства — его последовательный демократизм, утверждение суверенитета народа как источника власти, подчинение государства обществу. **Правовым считается такое государство, которое признает в качестве своих особенностей и институтов разделение властей, независимость суда, законность управления, правовую защиту граждан от нарушения их прав государственной властью и возмещение ущерба, нанесенного им публичным учреждением.** Главное в идее правового государства — связанность государства с правом, гарантирующая предсказуемость и надежность его действий, подчинение государства праву, защиту граждан от возможного произвола со стороны государства и его органов.

Правовое государство характеризуется прежде всего тем, что оно само ограничивает себя действующими в нем правовыми нормами, которым обязаны подчиняться все без исключения государственные органы, должностные лица, общественные объединения и граждане. Его важнейшим принципом является верховенство права.

Верховенство права означает прежде всего верховенство закона. Оно выражается в том, что главные, основополагающие общественные отношения во всех сферах общественной жизни регулируются законами. Верховенство закона означает также его всеобщность. И наконец, верховенство закона означает утверждение его господства, т. е. такого его положения, когда выраженные в нем начала и устои общества оставались бы непоколебимыми, а все субъекты общественной жизни без всякого исключения должны были подчиняться его нормам (ст. 15 Конституции РФ).

Почему характеристика правового государства связывается с верховенством именно закона? Речь, казалось бы, должна идти не о законе, а о праве в целом как системе общеобязательных норм, обеспечиваемых государством независимо от того, в каких правовых актах они содержатся.

В правовом государстве должны соблюдаться все правовые нормы. Важно, чтобы сами нормы в полной мере отвечали воле и интересам народа. Добиться этого можно только в случае, если они будут соответствовать законам — нормативным государственным стандартом принятым законодательным органом.

Законы обладают наибольшей юридической силой по отношению к нормативным актам всех иных органов государства и составляют основу в целом системы права.

При помощи закона вводятся в жизнь прежде всего нормы, выражающие народовластие. Закон является также гарантом демократии.

Важно и то, что с помощью закона создается возможность обеспечить необходимый порядок в практической реализации демократических инструментов и прав.

Только через закон, посредством совершенного законодательного регулирования может быть обеспечен высокий юридический статус личности.

Следовательно, вся система законодательных мероприятий имеет исключительно важное значение для высокого юридического статуса человека.

Правовое государство — это, в первую очередь, конституционное государство, которое и является практическим воплощением идеи правового государства. Конституция является центром правовой системы. На ее базе строится механизм законности в правовом государстве. Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, применяемые в Российской Федерации, не должны противоречить Российской Конституции (ст. 15 Конституции РФ).

Являясь полноправным членом мирового сообщества, Российская Федерация признает составной частью своей правовой системы общепризнанные принципы и нормы международного права и международных договоров Российской Федерации. Поэтому, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно Конституции РФ все нормативно-правовые акты, издаваемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ и законам. Именно поэтому все эти акты и получили название подзаконных.

Серьезным препятствием на пути утверждения верховенства закона становятся издержки ведомственного, регионального и местного нормотворчества, зачастую противоречащего закону и нередко лишающего граждан тех прав, которые им предоставляются законодательством.

В нашем обществе пренебрежительное отношение к закону складывалось долгие годы. Формально провозглашенный принцип обязательности закона корректировался целой системой исключений из правил, зависящих от занимаемой должности, разного рода заслуг и т. п. Особого внимания в этой связи заслуживает проблема соотношения закона и так называемой целесообразности. Суть этой проблемы состоит в том, что некоторые руководители присвоили себе право, исходя из собственных представлений об интересах страны, решать вопрос о том, стоит ли им исполнять тот или иной закон. Закон и целесообразность совпадают не всегда. Однако обход закона под предлогом общественной целесообразности недопустим даже и в том случае, когда закон действительно плох или устарел. Закон может отменить или изменить только уполномоченный на то государственный орган.

Господство закона — неотъемлемый признак правового государства. Господство закона не означает его всесилие, не означает, что право в нашем обществе может служить панацеей от всех наших бед, что достаточно принять хороший закон — и любая острая проблема будет решена.

Важнейшей предпосылкой формирования правового государства и характерной его чертой является наличие целостной системы законодательства, охватывающей все сферы общества. В демократическом государстве норма права должна быть равна для всех граждан. Поэтому подлинно правовым можетбытьлишь такое государство, в котором обеспечено равенство всех его граждан перед законом.

По Конституции РФ (ст. 10) в Российской Федерации все равны перед законом и судом. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной или религиозной принадлежности. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы. Грубым нарушением равноправия граждан является установление ничем не оправданных привилегий для отдельных граждан, введение номенклатурных должностей, на которые не распространяются общие правила приема на работу и увольнения, давление лиц, пользующихся служебным положением, на правоохранительные органы для обеспечения таких решений этих органов, которые устраивали бы их подопечных, и т. п.

Иначе говоря, функционирование правового государства предполагает исключение возможности сохранения и воспроизводства в будущем всех форм социально неоправданного, несправедливого правового неравенства, последовательное внедрение в жизнь принципов социальной справедливости.

Социальная справедливость — обеспечение прав человека. В распределительных отношениях — это соответствие между действием гражданина, его трудовым вкладом и их оценкой обществом.

В нашей стране при характеристике взаимоотношений государства с гражданами многие годы было принято подчеркивать их ответственность перед государством, рассматривать права и свободы граждан как своеобразный дар государства гражданам, за который они ему должны быть благодарны. Однако в правовом государстве ответственность не может носить односторонний характер.

Для правового государства характерны такие регулируемые законом взаимоотношения с гражданами, при которых государство, его органы, учреждения и должностные лица служат всему обществу. Правовое государство мыслится как инструмент для эффективной реализации интересов личности. Цель правовой государственности — служение потребностям личности и общества. Отсюда — приоритет личности в отношениях между личностью и государством.

Правовое государство предстает как сочетание субъективных прав гражданина и объективного порядка государственной деятельности. Для формулирования такого рода взаимоотношений требуется прежде всего знание и понимание гражданами своих прав и обязанностей, умение пользоваться этими правами не только в своих, но и в общественных интересах.

Все законы должны быть опубликованы.

«Закон подлежит официальному опубликованию, — указывается в Конституции РФ (ст. 15), — неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения».

Одной из важных характерных черт правового государства, связанных с его взаимоотношением с гражданами, является наличие развернутых юридических процедур, рассчитанных на любые ситуации, с которыми могут столкнуться граждане.

Провозглашенная Конституцией правовым государством Российская Федерация на деле таким государством пока не является. В ней все еще не обеспечено верховенство закона. Наоборот, делаются попытки объявить «полноценной правовой базой для возникновения, прекращения и изменения общественных отношений» указы Президента Российской Федерации, подзаконный характер которых объявляется неочевидным.

Из всего сказанного можно сделать вывод, что правовое государство базируется на следующих принципах:

1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования (т. е. социальный аспект);
2) последовательное ограничение с помощью права государственной власти, основанной на принципе разделения властей, федерализме, верховенстве закона и наличии гражданского общества.

97. Разделениевластей какпринципправовогогосударства

Уже несколько столетий назад Дж, Локком и Монтескье было сформулировано главное требование принципа разделения властей. Оно заключается в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на три ветви: законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно -хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающую гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных). Причем каждая из этих властей, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей, должна выполнять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система «сдержек и противовесов», установленная в конституциях, законах, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной.

Так, применительно к законодательной власти используется довольно жесткая юридическая процедура, которая регламентирует основные стадии законодательного процесса. В системе противовесов важную роль призван играть президент, имеющий право применить отлагательное вето при поспешных решениях законодателя. Деятельность Конституционного суда также можно рассматривать в качестве правосдерживающей, ибо он имеет право блокировать все антиконституционные акты.

В некоторых случаях президент вправе распустить парламент и назначить новые выборы.

В отношении исполнительной власти используются ограничения ведомственного нормотворчества и делегированного законодательства, запреты на принятие ею актов, затрагивающих такие отношения, которые должны быть урегулированы только законом. Сюда можно отнести сроки президентской власти, импичмент, вотум недоверия правительству, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью.

Государственные чиновники обязаны подавать налоговые декларации, а высшие чиновники — их опубликовывать в средствах массовой информации.

Решения как исполнительной власти, так и законодательной могут быть отменены судом (акты парламента, президента и правительства в основном Конституционным судом, менее важные акты — судом общей юрисдикции и т. д.).

Для судебной власти также есть свои правоограничивающие средства. Это конституция, процессуальное законодательство, это принципы, заложенные в отправление правосудия: презумпция невиновности, право на защиту для обвиняемого, равенство граждан перед законом и судом, гласность, состязательность процесса, право отвода судей и т. д.

Судьи назначаются указом президента, и они несменяемы, что также служит определенными гарантиями от судебного произвола.

Законодательно зафиксированы положения, при которых ни одна из ветвей власти не может подменять другую или исполнять ее функции ни временно, ни на постоянной основе.

Для граждан действует принцип «можно все, что прямо не запрещено законом», для государственных структур — «можно лишь то, что прямо разрешено законом».

ГЛАВА 12. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

98. Юридическая практика

Юридическая практика — это деятельность компетентных субъектов (парламент, суд, прокуратура, МВД и т. д.) по изменению или толкованию, или принятию юридических предписаний на основе накопленного опыта.

Определяют юридическую практику по следующим признакам:

1) юридическая практика строится только на основе норм права;
2) юридическая практика, в отличие от теоретической (научной) деятельности, всегда порождает юридические последствия, т. е. ее применение направлено на объективное изменение окружающей действительности;
3) она является составной частью правовой культуры общества, что позволяет в ходе изучения юридической практики предыдущих эпох получать представление не только о развитии юриспруденции, но и экономики, социальном положении народа и т. п.;
4) юридическая практика интегрирована в правовую систему государства, без нее невозможно функционирование системы, т. е. возникновение ее и развитие;
5) юридическая практика имеет общественную, коллективную природу;
6) юридическая практика способствует изменению общественной жизни. Возникают материальные, политические, социальные и другие изменения;
7) разновидности юридической практики (следственная, судебная, правоприменительная и т. д.) представляют собой специфическое производство, со своей организацией и специалистами.

Структура юридической практики представляет собой расположение ее основных элементов, которые обеспечивают ее целостность и необходимые свойства и функции.

Структура юридической практики двучленная.

1. Собственно юридическая деятельность, элементами содержания которой выступают ее субъекты и объекты, юридические действия и средства их осуществления, а также результаты, полученные от их действий.

Субъект юридической практики — это основной, ведущий носитель правовых отношений, без которых юридическая практика не может осуществляться.

Объектами юридической практики являются отдельные лица или организации, на которых воздействуют субъекты практики.

Юридические действия — это влекущие правовые последствия акты субъектов. Средствами юридической практики выступают предметы и явления, с помощью которых на основании закона достигается необходимый результат. Результат воплощает в себя итог юридических операций, позволяющих решить возникающий вопрос.

2. Социально-правовой опыт, элементами которого являются предписания общего характера, устоявшиеся в социальном сознании в результате юридической деятельности и воспринимаемые абсолютным большинством общества уже почти как естественные.

Составными элементами социально-правового опыта являются устоявшиеся в ходе многолетней практики предписания общего характера, т. е. прецеденты.

Функции юридической практики — это целенаправленное влияние юридической практики на общественную жизнь.

Функции юридической практики многообразны. Можно выделить экономическую, политическую, социальную, идеологическую, экологическую, демографическую, конкретизирующую и информационно-сигнальную.

Виды юридической практики различаются в зависимости от субъектов практики — законодательная, исполнительная, судебная и т. д., от способа воздействия на общественные отно-

шения — правотворческая, правоприменительная; от функциональной роли — охранительная, регулятивная.

Юридическая практика — важная составляющая права. Это внешняя форма права, которая напрямую соприкасается с гражданами, по ней дается оценка права в целом.

99. Юридическая техника

Юридическая техника — это система правил, средств, приемов и способов подготовки, составления и упорядочения правовых актов и иных юридических документов, применяемая в целях их совершенствования и повышения эффективности.

Главной задачей юридической техники является рационализация юридической деятельности, достижения простоты и ясности в написанных документах, единообразия, совершенствования языка правовых актов.

Юридическая техника подразделяется на следующие виды:

1) законодательная (правотворческая) техника;
2) техника систематизации нормативно-правовых актов;
3) техника учета нормативно-правовых актов;
4) техника индивидуальных правоприменительных актов.

Теперь рассмотрим их более подробно.

1. Законодательная правотворческая техника — это совокупность средств, приемов и правил составления и оформления нормативных актов.

Имеет две основные цели:

1) регулировать общественные отношения;
2) сделать нормативно-правовые акты понятными для лиц, которым они адресованы.

2. **Техника систематизации нормативно-правовых актов.**

Нормативно-правовые акты могут быть систематизированы по следующим признакам:

1) по форме предложения, в котором выражена норма;
2) по степени обобщенности:
   а) абстрактный способ изложения;
   б) казуистический способ изложения;
3) по степени полноты изложения нормы (прямой, ссылочный, бланкетный способы).

3. **Техника учета нормативно-правовых** актов.

В настоящее время применяются три способа учета:

1) журнальный учет;
2) картотечный учет;
3) учет с помощью ЭВМ.

4. Техника индивидуальных правоприменительных актов.

Юридических документов индивидуального характера огромное количество. Поэтому, чтобы не запутаться в них, необходимо применять к ним приемы унификации и стандартизации, что достигается путем установления требований к документам в законах, утверждением соответствующими органами бланков, формуляров юридических документов.

В документах определяется их структура и реквизиты.

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует определенный уровень правовой культуры общества.

Все это достигается с помощью технических средств.

К техническим средствам относят юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, предусматривающее определенное сочетание субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т. п.). В качестве юридических конструкций выступают те или иные правовые режимы, юридический состав правонарушения и т. п.

При составлении документа необходимо придерживаться установленных технических правил.

К техническим правилам относят:

— ясность, четкость и простоту языка правовых актов;
— сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности— с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;
— последовательность в изложении юридической информации;
— взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

Исполнение технических правил осуществляется техническими приемами.

К техническим приемам относят способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т. п.), структурную организацию правового акта (вводная часть — преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т. д.).

100. Юридический процесс: понятие и виды

Юридическому процессу в настоящее время уделяется все-возрастающее внимание в системе российского права.

Система права состоит из материальных и процессуальных отраслей права, К первой группе относятся конституционное, гражданское, административное, уголовное, земельное, трудовое, семейно-брачное, уголовно-исполнительное, аграрное (сельскохозяйственное), экологическое (природоохранное) и финансовое право. Процессуальные отрасли — уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право — устанавливают порядок рассмотрения соответствующих дел, пути их прохождения, сроки, так называемые процедурные вопросы.

Связь материальных и процессуальных отраслей является взаимной и двусторонней. Материальные отрасли определяют правовой статус субъектов процессуальных отношений, устанавливают условия и основания возникновения процессуальных правоотношений. В свою очередь процессуальные отрасли закрепляют порядок разрешения конфликтных спорных ситуаций, возникающих при реализации норм материальных отраслей права.

В форме уголовного процесса применяются нормы уголовного права. Гражданский процесс тесно связан с другими материальными отраслями. В системе права Российской Федерации специализация материальных и процессуальных отраслей приобрела всеобщий характер. Конституционное право, которое долгое время оставалось автономным, содержало и материальные и процессуальные нормы, в настоящее время не может обходиться без сотрудничества как с гражданско-процессуальным законодательством, так и с уголовно-процессуальным.

Так, решения и действия органов государственной власти и местного самоуправления согласно ст. 46 Конституции РФ могут быть обжалованы в судебном порядке, установленном гражданско-процессуальным правом.

Таким образом, юридический процесс — это нормативно установленные формы упорядочения юридической деятельности, направленные на оптимальное удовлетворение и гарантирование интересов субъектов права. Он регулируется соответствующими правовыми нормами, а его результаты оформляются и закрепляются в правовых актах — официальных документах.

Юридический процесс присущ любой юридически значимой деятельности (законотворческой, исполнительно-распорядительной, судебной), содержит ее программу и выступает существенной гарантией точного соблюдения и результативного осуществления правовых предписаний. Он призван нейтрализовать элементы стихийности, хаоса, неуправляемости, существующие в юридической деятельности, содействовать реализации норм материального права и удовлетворению общественно значимых интересов субъектов права.

Юридический процесс — это всегда определенная система, состоящая из последовательно совершаемых действий и принимаемых актов, это определенный ачгоритм правового регулирования.

К особым свойствам юридического процесса мы относим:

1) властную деятельность компетентных органов и должностных лиц;
2) деятельность, осуществление которой урегулировано процессуальными нормами;
3) деятельность, направленную на принятие юридических решений общего (нормативные акты) или индивидуального (акты применения права) характера;
4) сложную, длящуюся во времени деятельность, состоящую из процессуальных стадий, которые имеют строго определенную последовательность.

В зависимости от предмета правового регулирования (отраслевого признака) юридический процесс подразделяется на гражданский, уголовный, административный и конституционный.

Гражданское процессуальное и уголовно-процессуальное право регулируют, соответственно, гражданское судопроизводство и предварительное расследование, а также судопроизводство по уголовным делам. Арбитражный процесс является разновидностью гражданского процесса и специализируется только на юридических лицах.

Административный процесс пока еще не выделился из гражданского процесса, хотя определенные предпосылки для этого есть. В настоящее время административное судопроизводство регулируется гл. 22—25 ГПК РФ.

Конституционный процесс находится в стадии правового формирования, поисков оптимальных средств и путей осуществления конституционного контроля.

В зависимости от природы принимаемых решений юридический процесс может классифицироваться на правотворческий, с помощью которого принимаются нормативно-правовые акты; правоприменительный, с помощью которого принимаются правоприменительные акты, и праворазъяснительный.

Содержание

ВВЕДЕНИЕ В ТЕОРИЮ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА 3

1. Предмет и метод теории государства и права 3
2. Теория государства и права в системе юридических и гуманитарных наук 6

ГЛАВА 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА **8**

3. Причины и пути возникновения государства 8
4. Теории происхождения государства 14
5. Признаки государства 20
6. Особенности возникновения права 23
7. Государственная власть как особая разновидность социальной власти 26
8. Понятие и сущность государства 29
9. Типы государства: различные подходы 32
10. Понятие и классификация функций государства 35
11. Формы и методы осуществления функций государства 39
12. Понятие и элементы формы государства 42
13. Форма государственного правления 44
14. Соотношение типа и формы государства 49
16. Политический режим: понятие и виды 55
17. Государственный режим: понятие и виды 60
18. Механизм государства: понятие и структура 63
19. Органы государства: понятие, признаки, виды 65
20. Политическая партия и партийная система 68
21. Политическая система общества: политика и структура 71
22. Место и роль государства в политической системе общества 73

ГЛАВА 2. СУЩНОСТЬ ПРАВА 75

23. Понятие и сущность права 75

24. Понятие права в субъективном и объективном смысле ... 77
25. Основные теории правопонимания ... 79
26. Принципы права: понятие и виды ... 83
27. Функции права: понятие и классификация ... 85
28. Типы права: различные подходы ... 87

ГЛАВА 3. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА ... 89

29. Правовая система общества: понятие и структура ... 89
30. Романо-германская правовая семья ... 91
31. Семья англосаксонского общего права ... 94
32. Семья социалистического права ... 97
33. Семья исламского права ... 100
34. Семья обычного права ... 103

ГЛАВА4.ФОРМАПРАВА ... **105**

35. Понятие и виды форм (источников права) ... 105
36. Нормативно-правовой акт: понятие и виды ... 108
37. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц ... 112
38. Правотворчество: понятие, принципы, виды ... 115
39. Понятие и стадии законотворчества ... 118
40. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие и виды ... 121

ГЛАВА5. СИСТЕМА ПРАВА ... **125**

41. Понятие и структурные элементы системы права ... 125
42. Предмет и метод правового регулирования как основания деления системы права на отрасли ... 127
43. Отрасль права. Краткая характеристика основных отраслей права в России ... 129
44. Институт права: понятие и виды ... 132
45. Частное и публичное право ... 134
46. Материальное и процессуальное право ... 136
47. Соотношение системы права и системы законодательства ... 138

ГЛАВА6. НОРМЫ ПРАВА ... **141**

48. Социальные и технические нормы. Их особенности и взаимодействие ... 141
49. Понятие и признаки правовых норм ... 145
50. Предоставительно-обязывающий характер нормы права ... 147
51. Структура нормы права ... 148
52. Соотношение норм права и статей закона ... 152
53. Классификация правовых норм ... 154

ГЛАВА7. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ ... 157

54. Правовые отношения: понятие и признаки ... 157
55. Виды правоотношений ... 161
56. Предпосылки возникновения правоотношений ... 163
57. Взаимосвязь норм права и правоотношений ... 165
58. Понятие и видь: субъектов правоотношений ... 167
59. Правоспособность и дееспособность субъектов права. Правосубъектность ... 170
60. Субъективные права и юридические обязанности: понятиен структура ... 173
61. Объекты правоотношений: понятие и виды ... 176
62. Понятие и классификация юридических фактов ... 178

ГЛАВА 8. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА ... **183**

63. Реализация права: понятие и формы ... 183
64. Стадии процесса применения норм права ... 187
65. Акты применения правовых норм: понятие, особенности и виды ... 190
66. Отличие нормативно-правовых актов от актов применения права ... 194
67. Пробелы в праве: понятие и способы их устранения и преодоления ... 195
68. Юридические коллизии и способы их разрешения ... 198
69. Толкование норм права: понятие и виды по субъектам ... 201
70. Способы и объем толкования правовых норм ... 206

71. Акты толкования права: понятие, особенности, виды 211

ГЛАВА9. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА .. 213

72. Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие, противоречия 213
73. Понятие, структура и виды правосознания 221
74. Правовая культура: понятие и структура 227
75. Правовое воспитание: понятие, формы, методы 231

ГЛАВА 10. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ 234

76. Правомерное поведение: понятие и виды 234
77. Понятие, признаки и виды правонарушений 237
78. Юридический состав правонарушения 241
79. Понятие, признаки и основания юридической ответственности 243
80. Цель и функции юридической ответственности 246
81. Принципы юридической ответственности 248
82. Виды юридической ответственности 249
83. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность 252
84. Понятие, признаки и виды правовых средств 253
85. Механизм правового регулирования: понятие и основные элементы 255
86. Правовые режимы: понятие, признаки, виды 257
87. Понятие и принципы законности 259
88. Понятие правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии 261
89. Понятие и виды дисциплины. Ее соотношение с законностью, правопорядком и общественным порядком 262

ГЛАВА 11. ГОСУДАРСТВО, ЛИЧНОСТЬ, ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПРАВО 264

90. Понятие социального государства и его развитие в России 264
91. Правовой статус личности: понятие, структура, виды и принципы 270
92. Соотношение и взаимосвязь государства и права 273
93. Государство и личность: взаимная ответственность .. 275
94. Соотношение общества и государства 277
95. Гражданское общество: понятие, структура, признаки 278
96. Правовое государство: понятие и принципы 281
97. Разделение властей как принцип правового государства 286

ГЛАВА 12. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА 288

98. Юридическая практика 288
99. Юридическая техника 291
100. Юридический процесс: понятие и виды 294

Учебное издание

Колюшкина Лариса Юрьевна, Лавриненко Наталья Ивановна,
Смоленский Михаил Борисович

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

100 ЭКЗАМЕНАЦИОННЫХ ОТВЕТОВ

Издание третье, исправленное и дополненное

Художественное оформление,
разработка серии: *В. Николаев*
Компьютерная верстка: *А. Ильинов*
Корректоры: *О. Милованова, Л. Михайлова*

Подписано в печать с оригинал-макета 12.02.2004.
Формат 60x84 1/16. Бумага газетная.
Гарнитура Ньютон.
Тираж 10 000 экз. Заказ № 9250.

Издательский центр «МарТ»
344002, г. Ростов-на-Дону, ул. Темерницкая, 78,
тел.: (8632) 69-80-13, 40-86-48, 40-90-22, 69-82-01, 69-82-03.
E-mail: mart@martdon.ru
Web: www.martdon.ru

Издательско-книготорговый центр «МарТ»
121059, г. Москва, ул. Брянская, 7, офис 312,
тел.: (095) 241-56-91,244-78-05,243-51-58.
E-mail: mart.m@astelit.ru

Отпечатано в соответствии с качеством
предоставленных диапозитивов в Тульской типографии
300600, г. Тула, пр. Ленина, 109

www.infanata.org
Электронная версия данной книги создана исключительно для ознакомления только на локальном компьютере! Скачав файл, вы берёте на себя полную ответственность за его дальнейшее использование и распространение. Начиная загрузку, вы подтверждаете своё согласие с данными утверждениями!
Реализация данной электронной книги в любых интернет-магазинах, и на CD (DVD) дисках с целью получения прибыли, незаконна и запрещена! По вопросам приобретения печатной или электронной версии данной книги обращайтесь непосредственно к законным издателям, их представителям, либо в соответствующие организации торговли!
www.infanata.org